

**UNIVERSIDAD NACIONAL DE PIURA**

**FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIAS POLÍTICAS**



**TESIS**

**“Análisis de los Criterios para la Imposición de la Indemnización en los  
Procesos Judiciales sobre Contravención del Niño y del  
Adolescente. Perú. 2018”**

**Presentada por:**

**Br. RUBY NEIRA TOMAPASCA  
PARA OPTAR EL TITULO PROFESIONAL DE ABOGADA**

**Línea de Investigación Institucional:  
Legislación y Ciencias Políticas**

**Sub Línea de Investigación:  
Derecho Civil - Nuevas Tendencias**

**PIURA - PERÚ  
2019**

**UNIVERSIDAD NACIONAL DE PIURA**  
**FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIAS POLÍTICAS**



**TESIS**

**“Análisis de los Criterios para la Imposición de la Indemnización en los  
Procesos Judiciales sobre Contravención del Niño y del  
Adolescente. Perú. 2018”**

**PARA OPTAR EL TÍTULO PROFESIONAL DE ABOGADO**

---

**Bach. Ruby Neira Tomapasca**  
**Ejecutor**

---

**Dra. Isidora Concepción Zapata Periche**  
**Asesor**

**Línea de Investigación Institucional: Legislación y Ciencias Políticas**

**Sub Línea de Investigación: Derecho Civil - Nuevas Tendencias**

**PIURA – PERÚ**  
**2019**

**DECLARACIÓN JURADA**  
**DE ORIGINALIDAD DE TRABAJO DE INVESTIGACION**

Yo: **RUBY NEIRA TOMAPASCA** identificada con DNI N° **48347351**, en la condición de Estudiante Egresada, de la Facultad de **DERECHO Y CIENCIAS POLITICAS**, Escuela Profesional de **DERECHO Y CIENCIAS POLITICAS** y domiciliada en el **ASENTAMIENTO HUMANO SUSANA HIGUCHI MZ. F LT. 16** Distrito de Piura, Provincia de Piura, Departamento de Piura, Celular: **968625005**, Email: **neira\_iyi\_15@hotmail.com**.


**Título**

**“ANÁLISIS DE LOS CRITERIOS PARA LA IMPOSICIÓN DE LA INDEMNIZACIÓN EN  
LOS PROCESOS JUDICIALES SOBRE CONTRAVENCIÓN DEL NIÑO Y DEL  
ADOLESCENTE. PERÚ. 2018”**

**DECLARO BAJO JURAMENTO:** que el trabajo de investigación que presento a la Oficina Central de Investigación (OCIN), es original, no siendo copia parcial ni total de un trabajo de investigación desarrollado, y/o realizado en el Perú o en el Extranjero, en caso de resultar falsa la información que proporciono, me sujeto a los alcances de lo establecido en el Art. N°411, del código Penal concordante con el Art. 32° de la Ley N°27444, y Ley del Procedimiento Administrativo General y las Normas Legales de Protección a los Derechos de Autor. En fe de lo cual firmo la presente.



Piura, junio del 2019



DNI N° 48347351

Artículo 411.- El que, en un procedimiento administrativo, hace una falsa declaración en relación a hechos o circunstancias que le corresponde probar, violando la presunción de veracidad establecida por ley, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de uno ni mayor de cuatro años.

Art. 4. Inciso 4.12 del Reglamento del Registro Nacional de Trabajos de Investigación para optar grados académicos y títulos profesionales –RENATI Resolución de Consejo Directivo N° 033-2016-SUNEDU/CD

**UNIVERSIDAD NACIONAL DE PIURA**  
**FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIAS POLÍTICAS**




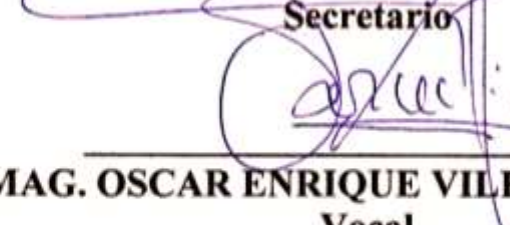
**TESIS**

**“Análisis de los Criterios para la Imposición de la Indemnización en los  
Procesos Judiciales sobre Contravención del Niño y del  
Adolescente. Perú. 2018”**

**TESIS REVISADA Y APROBADA POR EL JURADO**

  
**DR. LUIS ALBERTO YAIPEN HIDALGO**  
**Presidente**

  
**DR. JUAN CARLOS NEGRO BALAREZO**  
**Secretario**

  
**MAG. OSCAR ENRIQUE VILELA VARGAS**  
**Vocal**

**PIURA – PERÚ**  
**2019**





**UNIVERSIDAD NACIONAL DE PIURA**  
**FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIAS POLITICAS**  
**UNIDAD DE INVESTIGACIÓN**



"AÑO DE LA LUCHA CONTRA LA CORRUPCIÓN Y LA IMPUNIDAD"

**ACTA DE SUSTENTACIÓN DE TESIS**  
**054-UI-FDCCP-UNP-2019**

Los miembros del Jurado Calificador que suscriben, reunidos para evaluar la Tesis titulada: **"ANÁLISIS DE LOS CRITERIOS PARA LA IMPOSICIÓN DE LA INDEMNIZACIÓN EN LOS PROCESOS JUDICIALES SOBRE CONTRAVENCIÓN DEL NIÑO Y DEL ADOLESCENTE. PERU. 2018"**, presentada por la Bachiller; **NEIRA TOMAPASCA RUBY** con el **asesoramiento** de la DOCTORA; **ISIDORA CONCEPCION ZAPATA PERICHE**; oídas las observaciones y respuestas a las preguntas formuladas y, de conformidad al Reglamento de Tesis para la obtención del Título Profesional, en la Facultad de Derecho y Ciencias Políticas, la declaran:

APROBADO ☒


DESAPROBADO ( )

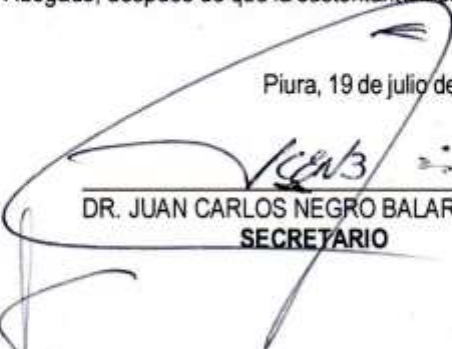
Con la mención de:


*SOBRESALIENTE*

- ☒ En consecuencia, queda en condición de ser ratificada por Consejo de Facultad de Derecho y Ciencias Políticas de la Universidad Nacional de Piura y recibir el Título Profesional de Abogado.
- ☒ En consecuencia, queda en condición de ser ratificada por el Consejo Universitario de la Universidad Nacional de Piura y recibir el Título Profesional de Abogado, después de que la sustentante incorpore las sugerencias del Jurado Calificador.

Piura, 19 de julio de 2019

  
DR. LUIS ALBERTO YAIPÉN HIDALGO  
PRESIDENTE

  
DR. JUAN CARLOS NEGRO BALAREZO  
SECRETARIO

  
MAG. OSCAR ENRIQUE VILELA VARGAS  
VOCAL

## **DEDICATORIA**

*A mis padres ALEJANDRA TOMAPASCA CASTILLO Y UBALDO NEIRA MOROCHO, quienes me han apoyado incondicionalmente para poder llegar a ser una profesional.*

## **AGRADECIMIENTO**

*A todas aquellas personas que siempre han sido modelo de motivación no solamente para la realización del presente trabajo de investigación sino también para mi formación profesional.*

*A mi Facultad por brindarme la formación académica que ha coadyuvado al logro de mis metas.*

## INDICE

<b>DEDICATORIA.....</b>	<b>VI</b>
<b>AGRADECIMIENTO .....</b>	<b>VII</b>
<b>RESUMEN.....</b>	<b>X</b>
<b>ABSTRACT .....</b>	<b>XI</b>
<b>INTRODUCCIÓN .....</b>	<b>12</b>
<b>I. ASPECTOS DE LA PROBLEMÁTICA.....</b>	<b>13</b>
1.1. DESCRIPCIÓN DE LA REALIDAD PROBLEMÁTICA.....	13
1.2. FORMULACIÓN DEL PROBLEMA DE INVESTIGACIÓN.....	14
1.2.1.Problema General.....	14
1.3. JUSTIFICACIÓN E IMPORTANCIA DE LA INVESTIGACIÓN.....	14
1.4. OBJETIVOS .....	17
1.4.1. Objetivo general.....	17
1.4.2 . Objetivos específicos.....	17
1.5. DELIMITACIÓN DE LA INVESTIGACIÓN .....	17
<b>II. MARCO TEÓRICO .....</b>	<b>18</b>
2.1 ANTECEDENTES DE LA INVESTIGACIÓN .....	18
2.2 BASES TEÓRICAS.....	18
2.2.1. La imposición de sanciones a través de las sentencias en un Proceso Judicial.....	18
A. La facultad sancionadora del Estado.....	18
A.1. El Fundamento de la facultad sancionadora del Estado .....	18
A.2. Principios Aplicables.....	19
B. La sentencia judicial .....	21
B.1. Concepto y partes de la sentencia .....	21
B.2. El principio de congruencia procesal en la sentencia .....	22
B.3. El principio de motivación en la sentencia .....	23
B.4. La facultad del juez para aplicar sanciones en sentencia.....	25
2.2.2. La indemnización por daños y perjuicios por responsabilidad extra contractual.....	26
A. Alcances sobre la responsabilidad civil .....	26
B. Elementos o requisitos de la responsabilidad civil .....	26
C. Los factores de atribución:.....	28
C.1. Los factores de atribución subjetivos: Son la culpa y el dolo.....	28
C.2. Los factores de atribución objetivos:.....	29
2.2.3. El proceso judicial sobre contravención del niño y del adolescente en el CN...	30
A. Los Procesos de los Niños y Adolescentes en el CNA.....	30
A.1. La razón de ser de los Procesos de los Niños y Adolescentes.....	30
A.2. Principios aplicables a dichos procesos.....	31
A.2.1. El interés superior del niño.....	31
A.2.2. El derecho a ser oído y a que su opinión sea tomada en cuenta .....	32
B. El proceso judicial sobre contravención del niño y del adolescente en el CNA.....	33



B.1. Concepto de contravención a los niños y adolescentes y la competencia de los Juzgados de Familia.....	33
B.2. Los sujetos participantes en el proceso.....	34
B.3. La Intervención Fiscal .....	35
B.4. Alcances de la sentencia en este tipo de procesos .....	35
2.3. GLOSARIO DE TÉRMINOS BÁSICOS .....	36
2.4. MARCO REFERENCIAL .....	36
2.5. HIPÓTESIS.....	37
2.5.1. Hipótesis General .....	37
<b>III. MARCO METODOLÓGICO .....</b>	<b>38</b>
3.1. ENFOQUE .....	38
3.2. DISEÑO .....	38
3.3. NIVEL.....	38
3.4. TIPO.....	38
3.5. SUJETOS DE LA INVESTIGACIÓN .....	38
3.6. MÉTODOS Y PROCEDIMIENTOS.....	39
3.7. TÉCNICAS E INSTRUMENTOS .....	39
<b>IV. PROBANZA DE LA HIPÓTESIS.....</b>	<b>41</b>
4.1 Probanza Jurídico doctrinal.....	41
4.1.1. Descripción de la casuística seleccionada .....	41
4.1.2. Carencia de criterios y la existencia de libertad para decidir en la sentencia en un proceso de contravención .....	44
4.1.3. El interés superior del niño como criterio rector de la toma de decisiones en casos de afectación de derechos de niños y adolescentes .....	45
4.1.4. Se vulneró el principio de congruencia procesal. Concedo lo implícitamente pedido.....	49
<b>CONCLUSIONES.....</b>	<b>48</b>
<b>RECOMENDACIONES.....</b>	<b>49</b>
<b>REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS .....</b>	<b>50</b>
<b>ANEXOS .....</b>	<b>52</b>

## RESUMEN

Con la presente investigación se pretendió analizar los criterios para que el Juez imponga la indemnización en los procesos judiciales sobre contravención del niño y del adolescente y por ello se determinó los criterios para la imposición de la sanción civil de indemnización por daños y perjuicios, al agente responsable de una contravención a un niño o adolescente, estableciendo que el órgano decisor deberá: a) considerar el principio de interés superior del niño y del adolescente, b) dentro de todas las interpretaciones posibles, aquella que favorezca en mayor y mejor medida el interés del niño y del adolescente; c) aunque no haya petitorio se debe haber alegado los hechos configurativos del perjuicio; d) los medios probatorio base de la aplicación del interés superior del niño y del adolescentes, deben constar en el proceso; e) no debe existir renuncia expresa del interesado, f) debe de haber existido la posibilidad de contradicción, g) existir prueba de los daños y h) meritar las circunstancias del caso, con el ánimo de cumplir a cabalidad con una decisión que respete el debido proceso.

Palabras clave: interés superior del niño, flexibilidad, petitorio implícito

## **ABSTRACT**

With the present investigation it was tried to analyze the criteria so that the Judge imposes the compensation in the judicial processes on contravention of the child and of the adolescent and for that reason the criteria for the imposition of the civil sanction of compensation for damages were determined, to the agent responsible for a contravention of a child or adolescent, establishing that the decision-making body shall: a) consider the principle of the child's and adolescent's best interest, b) within all possible interpretations, the one that favors the interest to a greater and greater extent of the child and the adolescent; c) although there is no request, the facts of the damage must have been alleged; d) the evidential means based on the application of the best interests of the child and adolescents, must be included in the process; e) there must be no express waiver of the interested party, f) there must have been a possibility of contradiction, g) there is proof of the damage and h) merit the circumstances of the case, with the intention of fully complying with a decision that respects the due process.

Keywords: child's best interest, flexibility, implied request

## INTRODUCCIÓN

La realidad es una fuente de riquezas, una mirada a ella, es motivo de interrogantes las mismas no necesariamente se tendrían respuestas inmediatas, ante ello es necesario la revisión del conocimiento correspondiente y la temporalidad para poder abordar con objetividad y explicarla, es así como ocurrió con la investigación que se propone, en vista a la observación, sobre las decisiones judicial sobre los procesos de contravención de niños y adolescentes, tramitadas en el marco de las normas del Código de los niños y adolescente .

La implementación de los procesos de contravención tienen su razón de ser en la protección de los derechos de los niños y adolescentes, de todas aquellas contravenciones que son definidas en el artículo 69 del Código señalado, como todas aquellas acciones u omisiones que atentan contra el ejercicio de los derechos de los niños y adolescentes señalados en la ley, que fue recogida por el Pleno Distrital de Familia 2011 de la Corte Superior de Justicia de Lima Norte del 22 de julio de 2011, en sus conclusiones, al sostener que “el artículo 69 del CNA define contravención como toda acción u omisión que atenta contra el ejercicio de los derechos de los niños y adolescentes señalados en la ley.

En ese orden de ideas, la tramitación de este proceso, al igual que la gran mayoría de ellos desemboca en una sentencia que impone multas, medidas correctivas y de protección así como indemnizaciones por daños y perjuicios y, que para efectos de la investigación esta última es a la que particularmente se hará referencia puesto que los casos que serán el sustento de la investigación evidencian el problema de la falta de criterio para otorgarla, el mismo que no existe dentro de la legislación especial.

De ahí, que la investigación que se realizará pretende determinar los criterios para que el Juez imponga la indemnización en los procesos judiciales sobre contravención del niño y del adolescente y por ello, la estructura de la investigación presentará en primer lugar a la problemática, la que estará establecida de manera clara con la finalidad que se note la dirección del trabajo académico, el que también demostrará su justificación así como los objetivos planteados y la delimitación de la investigación.

En una segunda parte aparecerá el marco teórico, el cual contendrá, los antecedentes de la investigación, las bases teóricas que reforzarán el análisis, así como un glosario de términos, un marco referencial y la hipótesis que responderá a la formulación del problema, con la correspondiente operacionalización de sus variables.

Así mismo, esta investigación expresa el marco metodológico, en el cual se establece el enfoque de la investigación, así como su diseño y los procedimientos metodológicos empleados para abordar la problemática e instrumentos y técnicas de recolección de datos para sustentarla, así como las referencias bibliográficas de las fuentes de las cuales se extrajo la información para dar base a la investigación.

Teniendo en cuenta lo señalado, sujeto a revisión el presente proyecto de tesis.

# **I. ASPECTOS DE LA PROBLEMÁTICA**

## **1.1. DESCRIPCIÓN DE LA REALIDAD PROBLEMÁTICA**

La Convención de los Derechos del Niño ha introducido el paradigma del menor como "sujeto de derechos" por lo que en doctrina se ha pasado de la situación irregular del menor, a "derechos - protección", lo cual trae consigo lo referido a la doctrina de la protección integral (Santos, 1995).

Así, en este escenario se percibe que al menor se le concibe como sujeto de derechos, se le hace acreedor de todos los principios y garantías que revisten al proceso común, fundamentalmente el derecho a un debido proceso pero además, al tratarse de una justicia especializada, se faculta al Juez a aplicar el principio del interés superior del niño y del adolescente y con ello a asumir como un problema humano aquellos asuntos de carácter judicial o administrativo en el que se haya involucrado un niño o un adolescente, todo esto dentro del marco del debido proceso.

En este orden de ideas, en el Perú, el Código de los Niños y Adolescentes (CNA) regula el Sistema Nacional de Atención Integral al niño y al adolescente, siendo compatible con la doctrina de protección integral del menor y dentro de este sistema se ha establecido el proceso de contravención. La contravención es definida en el artículo 69 del CNA como todas aquellas acciones u omisiones que atentan contra el ejercicio de los derechos de los niños y adolescentes señalados en la ley.

La definición mencionada fue recogida por el Pleno Distrital de Familia 2011 de la Corte Superior de Justicia de Lima Norte del 22 de julio de 2011, en sus conclusiones, al sostener que “el artículo 69 del CNA define contravención como toda acción u omisión que atenta contra el ejercicio de los derechos de los niños y adolescentes señalados en la ley. Se inicia con una demanda, que se tramita bajo las reglas del proceso único establecido en el CNA; siendo la finalidad del proceso el obtener que los contraventores cumplan con la satisfacción de los derechos vulnerados, pudiendo imponerse la sanción contemplada en el inciso e) del artículo 137 del CNA, en un proceso con contenido civil, siendo competente el juez de familia civil”.

Por tanto, mediante este proceso, los jueces especializados en familia están facultados para aplicar las sanciones que correspondan sobre aquellos contraventores, de probar que en el caso concreto existieron contravenciones a los derechos del niño y del adolescente, las que en monto podrán ser de hasta 10 URP. Así mismo, aquellos que resulten responsables también podrán ser obligados al pago de multas así como al pago de una indemnización por daños y perjuicios por incumplir las disposiciones en protección de los derechos del menor (artículo 70 CNA).

Conforme lo sostiene Osterling (2008) Indemnizar es poner a una persona, en la misma situación en que se encontraría, si no se hubiese producido el acontecimiento que obliga a la indemnización. De esta manera, la indemnización por daños y perjuicios solicitada, será una suma de dinero que se impone al responsable de la comisión de los daños y perjuicios y para cuya imposición requerirá de la prueba de cada uno de los daños así como de la conexidad que existe entre la conducta dañosa y el daño causado.

Sin embargo, en los procesos de contravención se ha impuesto esta indemnización al ser solicitada por quien demanda la existencia de contravenciones a un menor, pero sin especificar monto y a pesar de ello ha sido reconocida, como sucedió en el caso contenido en el Expediente N° 00147-2012-0-1001-JR-FT-03, que se llevó a cabo en la ciudad de Cusco ante el Tercer Juzgado de Familia, fijando una indemnización por un monto de S/ 10,000 soles, en virtud de la aplicación del artículo 1984 del Código Civil, relativo al daño moral y la valoración del daño causado así como su relación con la actuación de los demandados, quienes omitieron cumplir con su responsabilidad de custodia, que constituye un acto de negligencia que originó un daño en el adolescente.

En otro caso como el vertido en el Expediente N° 00761-2016-0-2011-JM-FC-01, del Distrito de Castilla – Piura, el Fiscal solicita tutela jurisdiccional efectiva para una menor, y, en lo que respecta a la indemnización, no fue solicitada; sin embargo, la decisión judicial de primera instancia, que resulta confirmada, otorga una reparación de S/ 1,000.00 soles, estimada según las circunstancias, y señalando además que dichas agresiones padecidas por la agraviada de por sí generan un daño moral, el mismo que no requiere mayor actividad probatoria por lo que la reparación del daño, no puede ser fijada atendiendo a pautas fijas y alejadas de la realidad, pues lo que se pretende con la misma es compensar económicamente el menoscabo sufrido por la parte agraviada, a lo que debe valorarse además, las consecuencias que produce en su entorno familiar dicha situación pues ésta es la razón fundamental de la fijación de la reparación.

La práctica judicial nos muestra que el Juez está dejando de lado el principio de congruencia procesal al momento de sentenciar, pues a pesar de que no figura la indemnización por daños y perjuicios como una pretensión o si es solicitada no se especifica un monto, igual es concedida, cuando no ha debido de serlo. Lo que nos lleva a formularnos la siguiente pregunta ¿Cuáles son los criterios actuales para la imposición de la indemnización en los procesos judiciales sobre contravención del niño y del adolescente?, ya que conforme la práctica, la fijación del monto por indemnización por daños y perjuicios sería producto del arbitrio del Juez.

## **1.2. FORMULACIÓN DEL PROBLEMA DE INVESTIGACIÓN**

### **1.2.1. Problema General**

¿Cuáles son los criterios actuales para la imposición de la indemnización en los procesos judiciales sobre contravención del niño y del adolescente?

## **1.3. JUSTIFICACIÓN E IMPORTANCIA DE LA INVESTIGACIÓN**

La investigación que se realiza se justifica por las razones que a continuación se expone:

Se justifica la investigación en la normativa especializada porque es aplicada para determinar los criterios para la indemnización de daños y perjuicios en el proceso de contravenciones del niño y del adolescente, es decir, aquella que está establecida en el CNA, específicamente de los artículos 69 a 73 así como la prevista en el artículo 137 de la misma norma.

En ese sentido, se transcribirán las normas que regulan la materia de contravenciones al niño y al adolescente, en el ordenamiento peruano, que serán tomadas de base para la investigación:

- Artículo 69.- Definición.- Contravenciones son todas aquellas acciones u omisiones que atentan contra el ejercicio de los derechos de los niños y adolescentes señalados en la ley.
- Artículo 70.- Competencia y responsabilidad administrativa.- Es competencia y responsabilidad del PROMUDEH, de la Defensoría del Niño y Adolescente y de los Gobiernos Locales, vigilar el cumplimiento y aplicar las sanciones administrativas de su competencia cuando se encuentren amenazados o vulnerados los derechos de los niños y adolescentes.

Los funcionarios responsables serán pasibles de multas y quedarán obligados al pago de daños y perjuicios por incumplimiento de estas disposiciones, sin perjuicio de las sanciones penales a que haya lugar.



- Artículo 71.- Intervención del Ministerio Público.- El Ministerio Público, a través del Fiscal Especializado y del Fiscal de Prevención del Delito, vigilará el cumplimiento de esta Ley.
- Artículo 72.- Intervención jurisdiccional.- Los Jueces especializados están facultados para aplicar las sanciones judiciales correspondientes, con intervención del representante del Ministerio Público.
- Artículo 73.- Rol de los gobiernos regionales y locales.- Los Gobiernos Regionales y Locales dictarán las normas complementarias que esta Ley requiere, estableciendo disposiciones y sanciones administrativas adecuadas a las peculiaridades y especificidades de los niños y adolescentes de su región o localidad.

Como se aprecia, estas son las normas que establecen una regulación especial del proceso de contravenciones, puesto que el iter que sigue es el del Proceso Único. Así, en lo referente al tema específico de la indemnización se establece que “quedarán obligados al pago de daños y perjuicios por incumplimiento de estas disposiciones”, los funcionarios responsables.

Pero el Artículo 137 del CNA establece las Atribuciones del Juez y a la letra señala que “Corresponde al Juez de Familia: (...) e) Aplicar sanciones sobre las contravenciones a los derechos del niño y del adolescente. La sanción podrá ser hasta de diez Unidades de Referencia Procesal”.

Dicha norma viene siendo aplicada a casos específicos como los planteados en la problemática y de la cual se desprendería una facultad de libre arbitrio del Juez que le permitiría otorgar indemnizaciones por daños y perjuicios sin previa configuración de la misma como una pretensión del agraviado o del Fiscal que en protección del interés del menor o del adolescente acciona, por lo que se motiva en esto la presente investigación con la finalidad de determinar los criterios de su aplicación.

Así mismo, la investigación se justifica en la casuística encontrada del tema respecto del cual se desenvuelve la problemática planteada y que gira en torno a las sentencias dictadas por los juzgados de familia, que otorgan el dato de la decisión judicial y la base que toma el Juez en cada caso para poder otorgar una indemnización así se tiene:

- **Expediente N° 00147-2012-0-1001-JR-FT-03 (CUSCO):** por ante el Tercer Juzgado de Familia, se pretendió entre otras cosas se fije una indemnización, teniendo en cuenta la magnitud del daño causado al menor agraviado y las circunstancias bajo las cuales sucedieron los hechos.

Esta fue solicitada sin establecer un monto por la parte accionante, dejándose aquel a la apreciación judicial quien fijó una indemnización por un monto de S/ 10,000 soles, en virtud de la aplicación del artículo 1984 del Código Civil, relativo al daño moral y la valoración del daño causado así como su relación con la actuación de los demandados, quienes omitieron cumplir con su responsabilidad de custodia, que constituye un acto de negligencia que originó un daño en el adolescente.

- **Expediente N° 00761-2016-0-2011-JM-FC-01 (CASTILLA-PIURA),** en el cual el Fiscal solicita tutela jurisdiccional efectiva para una menor, pero, en lo que respecta a la indemnización, no figura como una pretensión, por lo que no ha sido solicitada; sin embargo, la decisión judicial de primera instancia, que resulta confirmada en segunda instancia, otorga una reparación de S/ 1,000.00 soles.

Para otorgar dicha reparación el Juez sostuvo en el fundamento 22 que “respecto al daño extra patrimonial, dada las circunstancias estimadas, se tiene que dichas agresiones padecidas por la agraviada de por sí generan un daño moral, el mismo que no requiere mayor actividad probatoria (...)”.

Así mismo, en el fundamento 23 señaló que “no puede ser fijada atendiendo a pautas fijas y alejadas de nuestra realidad, pues lo que se pretende con la misma es compensar económicamente el menoscabo sufrido por la parte agraviada, dado que dicha situación produce unos sentimientos o estimaciones subjetivas de valor inestimable desde el punto de vista económico y teniendo en cuenta los datos personales de la agraviada; a lo que debe valorarse además, respecto de la agraviada, las consecuencias que produce en su entorno familiar dicha situación pues ésta es la razón fundamental de la fijación de la reparación”.

La sentencia de primera instancia resulto siendo confirmada en segunda instancia y se mencionan a continuación los fundamentos que serían los relevantes según el tópico en estudio.

“DÉCIMO SEXTO.- Finalmente, respecto a los daños y perjuicios, la parte apelante cuestiona la existencia del nexo causal entre el supuesto daño causado y los hechos, sin embargo, este elemento ha quedado plenamente acreditado con el informe psicólogo conforme ya se ha establecido precedentemente, pues en él se deja constancia que actualmente la menor se está viendo afectada por los conflictos que está pasando en el colegio, los mismos que involucran directamente a la demandada y que ha sido ratificado por el psicólogo en la Continuación de Audiencia única de fecha 14 de noviembre del 2016”.

Señala a continuación que “existe una relación de causalidad entre la conducta de la demandada, y el daño sufrido por la adolescente, con lo cual se han vulnerado sus derechos fundamentales como el de la integridad personal, al libre desarrollo y a su dignidad como ser humano; debiendo tenerse en cuenta respecto al monto indemnizatorio que, el daño moral de la víctima resulta muy a menudo imposible de cuantificar, pues el dolor, la frustración y perjuicio en la esfera emocional de un ser humano no es cuantificable, y se deja pues en muchos casos al criterio razonado del Juzgador”

Y para ello refiere que el Juez tendrá “en cuenta el menoscabo y la magnitud de los daños producidos a la víctima, y habiéndose acreditado que a la adolescente se le ha causado un daño, debido a que ha sido víctima de maltrato, se llega a la convicción que el monto por indemnización establecido por el A quo resulta equitativo y prudencial, considerando que la afectación emocional va requerir de tratamientos que le ayuden a superar dicha situación; por lo tanto no existe agravio alguno”.

- **Expediente N° 498-2013-0-2005-JR-FC-01 (PAITA-PIURA):** en el cual el Juzgado Civil Transitorio de Sol y Mar, señala en la sentencia de primera instancia, que es confirmada en segunda instancia, “16. Por otro lado en cuanto a la reparación del daño causado el código civil establece “Contenido de la indemnización Artículo 1985 (...) 17. En el caso de autos se advierte que el menor agraviado a través de su representante legal (padre) respecto al daño emocional causado al menor, no existen elementos objetivos a fin de determinar a cuánto asciende los daños causados, por lo que corresponde fijar un monto prudencial ascendente a trescientos nuevos soles, dejando a salvo su derecho a fin que lo haga valer en la vía correspondiente en caso sea necesario un monto mayor”.

Conforme lo señalado, es que se justifica la investigación pues se tiene la normativa y su aplicación confrontados lo que proporciona el dato del criterio judicial en casos de contravención de derechos de los menores de edad en los que se fijó una indemnización por daños y perjuicios.

Así mismo, la importancia de la investigación radica en la temática jurídica que se abordará, como lo referido al proceso de contravención de los menores de edad, respecto del cual no hay una doctrina tan amplia, pero permitirá ser referencia para otros estudios más aún si es que se tiene de respaldo casos concretos que permiten brindar una explicación de la realidad judicial en este tipo de proceso donde se aplica lo establecido en el CNA y dar contenido al vacío normativo que se presenta en nuestro ordenamiento jurídico.

## **1.4. OBJETIVOS**

### **1.4.1 Objetivo general**

Analizar los criterios para que el Juez imponga la indemnización en los procesos judiciales sobre contravención del niño y del adolescente.

### **1.4.2 Objetivos específicos**

1. Determinar los criterios de imposición de la indemnización en los procesos judiciales sobre contravención del niño y del adolescente.
2. Analizar la normativa sobre contravención del niño y del adolescente, conforme lo establece el Código del Niño y del Adolescente peruano con respecto a los criterios.
3. Establecer si es que existe posibilidad de que tenga lugar un petitorio implícito en los procesos de contravención.
4. Determinar si se puede aplicar la flexibilización en la imposición de sanciones en un proceso de contravención del niño y del adolescente.
5. Determinar si el contenido del artículo 72 y del artículo 137 del CNA otorga amplia libertad para que el Juez actúe discrecionalmente imponiendo indemnizaciones por daños y perjuicios.

## **1.5. DELIMITACIÓN DE LA INVESTIGACIÓN**

La presente investigación será realizada en Piura a partir del mes de noviembre de 2018 hasta marzo de 2019.

## II. MARCO TEÓRICO

### 2.1 ANTECEDENTES DE LA INVESTIGACIÓN

Como antecedentes de la investigación se han encontrado dos artículos de revista que abordan el tema de la presente investigación y cuyos datos son los que a continuación se exponen:

- En la sección ENTRE CORCHETES (2015), con el título “Corte Suprema considera que puede condenarse a los docentes y al director de un colegio como responsables de Bullying” se publica en *Diálogo con la Jurisprudencia* N° 199 el criterio asumido por la Sala Suprema, para un caso de Bullying suscitado en un Centro Escolar. Así la Sala sostuvo que tanto el director y los docentes del Colegio tienen responsabilidad por omisión respecto de los actos de hostigamiento que fueron realizados sobre el menor E.G.G. Por tanto, se establece que ambos deben de indemnizar al menor que ha sufrido una contravención a sus derechos. Criterio que servirá en esta investigación para su análisis respectivo en aras a obtener una uniformización de criterios para imponer la indemnización por daños y perjuicios en casos de contravención de menores.
- Ocer Córdoba López (2015), en su artículo de revista titulado “El acoso escolar o bullying como hecho generador de responsabilidad civil, que fuese publicado en *Actualidad Jurídica* N° 258 sostiene que el Código Civil no contiene ninguna fórmula concreta por la cual se asigne responsabilidad civil a los directores, profesores, o propietarios del centro educativo o incluso de los mismos padres promotores del Bullying cuando a consecuencia de una mala práctica se ocasione un daño por omisión de cuidado y vigilancia del menor educando. Concluyendo que es necesario el resarcimiento de los daños padecidos por el menor por lo que debe aplicarse tanto la responsabilidad contractual como la extracontractual para exigir la indemnización en función de los daños causados.

### 2.2 BASES TEÓRICAS

#### 2.2.1 La imposición de sanciones a través de las sentencias en un Proceso Judicial

##### A. La facultad sancionadora del Estado

##### A.1. El Fundamento de la facultad sancionadora del Estado

Rubio (1999), sostiene que es importante establecer constitucionalmente el deber de respetar, cumplir y defender la Constitución y el ordenamiento de la Nación para que se configure el Estado de Derecho, como aquella organización política que posee normas preestablecidas que ordenarán las conductas de quienes se insertan en una sociedad y fijarán las reglas de juego de las relaciones que se susciten y cuyo cumplimiento dará orden, facilitando las mejores condiciones para el progreso.

Por ende, la Constitución se erige como norma limitativa suprema del poder estatal, y así el ordenamiento jurídico ha ido distinguiendo cada vez con mayor nitidez entre, por un lado, las infracciones penales: calificadas como delitos o faltas, recogidas en el Código Penal y en su legislación complementaria, sancionables por los Tribunales penales, y, por otro, las infracciones administrativas, así denominadas, sancionables por la Administración, puesto que la ausencia de delimitación de las fronteras de lo penal y lo administrativo sancionador traería como resultado el que el mismo hecho pueda resultar doblemente tipificado, como delito o falta y como contravención

administrativa dando paso a la infracción del *ne bis in idem* si es que no diferenciamos ambos ordenamientos (Garberí, 2001).

Por tanto, el respeto del ordenamiento jurídico y sobre todo de la Constitución es un elemento de garantía del Estado de Derecho que implica el respeto por las competencias constitucionales de las instituciones pero también el respeto de los derechos cumpliendo con el deber de respetar a los demás (Castro, 2005).

Así, existe una potestad sancionadora de la administración, que fiscaliza ciertos comportamientos de los administrados e impone las medidas restrictivas de derechos ante la inobservancia de las reglas que prescriben aquéllos (Velásquez, 2004) y que tiene como presupuesto necesario el establecimiento de un régimen de protección del sistema y de los derechos de los ciudadanos frente a las necesidades sociales y que forma parte del poder punitivo del Estado (*ius puniendi*) (Nieto, 2008), con la cual el Estado impone sanciones a las infracciones al ordenamiento.

En ese sentido, Urquiza señala que todas las sanciones que aplica el Estado, tanto a nivel penal, civil como administrativo, deben estar vigiladas por la Constitución. Cabe recalcar que todo el sistema punitivo y el Derecho Administrativo inciden directamente sobre el desarrollo de los derechos fundamentales (dignidad humana) y en atención a ello, el Derecho Penal con sus cuatro instituciones (delito, peligrosidad, pena y medida de seguridad), así como el Derecho Administrativo con sus sanciones administrativas (a veces más duras que las penas) no solamente protegen los derechos fundamentales y las libertades públicas sino, sobre todo, las limitan (Gutiérrez, 2005).

## **A.2. Principios Aplicables**

El *ius puniendi* es único, por lo que los principios reguladores tienen que ser los mismos, sin perjuicio de su adaptación en el ámbito penal, civil o administrativo. Teniendo esto claro, las guías que garantizan el actuar en este tema son los siguientes:

- Principio de Legalidad: este es un principio básico, inherente al Estado de derecho, que no es un simple presupuesto de la actuación administrativa sino que se proyecta en el proceso de formación de los mismos así como en su vigencia plena (Santofimio, 1994).

El principio de legalidad, tiene sustento en la Constitución para todo el ordenamiento obligando a actuar a todas las autoridades con respeto a la Constitución, la ley y al derecho, por lo que se estarían sujetas a la legalidad, que significaría que “el Derecho se convierte en parámetro de validez de toda conducta administrativa, activa o pasiva, cualquiera que sea su eficacia, directa o indirecta favorable o desfavorable para el interés público o privado” (Luna, 2006).

En ese sentido, García de Enterría (2006) señala que el principio de legalidad de la administración es un mecanismo técnico que le atribuye facultades de actuación, en virtud del cual, toda acción administrativa se presenta así como ejercicio de un poder atribuido previamente por la ley y por ella delimitado y construido. Es decir, sin atribución legal previa, la administración no puede actuar simplemente.

Está consagrado por el inciso d) del numeral 24 del artículo 2 de la Constitución: «Nadie será procesado ni condenado por acto u omisión que al tiempo de cometerse no esté previamente calificado por la ley, de manera expresa e inequívoca, como infracción punible; ni sancionado con pena no prevista en la ley»

Desde el punto de vista material, la tipicidad o predeterminación normativa, nos establecerá que la conducta infractora debe haber sido tipificada expresamente, delimitada por una norma, como una garantía frente a la determinación subjetiva o discrecional de los hechos que configuran un ilícito por lo que requiere de la descripción de la conducta y la sanción a aplicar.

- Principio de debido procedimiento: Conforme el ordenamiento jurídico peruano, el debido proceso obra en el inciso 3 del Art. 139° de la Constitución, como una garantía del ciudadano al interior de un proceso judicial. No obstante se ha ido configurando al debido proceso como un verdadero derecho fundamental.

Así, la Corte Interamericana de Derechos Humanos lo ha establecido, “(...) cualquier órgano del Estado que ejerza funciones de carácter materialmente jurisdiccional, el cual tiene la obligación de adoptar resoluciones apegadas a las garantías del debido proceso legal, en los términos del art. 8° de la Convención Americana” y la doctrina jurisprudencial del TC está consolidada en tanto sostiene que el debido proceso está concebido como el cumplimiento de todas las garantías, requisitos y normas de orden público que deben observarse en las instancias procesales de todos los procedimientos, a fin de que las personas estén en condiciones de defender adecuadamente sus derechos ante cualquier acto del Estado que pueda afectarlos (Cresci, 2007).

En ese sentido autores como Bustamante (2001) señala que el debido proceso contiene en sí mismo una exigencia fundamental: que en tanto y en cuanto el individuo se encuentre en una situación en la que deba esperar un fallo; tanto el inicio del proceso o procedimiento, así como su desarrollo y la decisión que se adopte responda a parámetros que concreten el valor justicia.

Tanto en la doctrina como en la jurisprudencia se ha identificado que el debido proceso puede ser sustantivo y adjetivo. El primero, comprende el control que debe realizarse para proteger los derechos fundamentales contra leyes contrarias a la Constitución y la necesidad de que las sentencias sean razonables con los derechos fundamentales, de ahí que la emisión de una sentencia debe ser ajustada a derecho, como valor necesario para obtener la resolución de los conflictos y la paz social (Guzmán, 2001).

En la Casación N° 1154-2002-AREQUIPA se puede encontrar una referencia al debido proceso: “la función del debido proceso es asegurar los derechos fundamentales consagrados en la Constitución, dando a toda persona la posibilidad de recurrir a la justicia para obtener la tutela jurisdiccional de los derechos individuales, a través de un procedimiento legal en el que se dé la oportunidad razonable y suficiente de ser oído, de ejercer el derecho de defensa, de producir prueba y de obtener una sentencia que decida la causa dentro de una plazo preestablecido en la ley procesal”.

Adjetivamente, el debido proceso alude a las garantías procesales que aseguran la defensa de los derechos fundamentales mediante una resolución judicial o administrativa formalmente dispuesta (Guzmán, 2001) y que como Del Pozo (2005) señala, permita identificar una actuación del poder correcta en todas las etapas del proceso o procedimiento de que se trate.

- Principio de razonabilidad: Este principio puede ser concebido como “regla particularizada para las decisiones de gravamen sobre los administrados, ya que se entiende que estas medidas convergen en afectaciones admitidas sobre los derechos y bienes de los administrados” (Morón, 2002). Por lo que por él, debe adecuarse la sanción a imponerse a la conducta realizada y a las circunstancias (mayor o menor intencionalidad, perjuicios causados, reiteración, etc.) en que se produjo dicha actuación, de manera necesaria haciendo que la decisión que impone la sanción, sea racional y proporcionada.



## B. La sentencia judicial

### B.1. Concepto y partes de la sentencia

Cabanellas (2003) sostuvo que “la palabra sentencia procede del latín *sentiendo*, que equivale *asientiendo*; por expresar la sentencia lo que se siente u opina quien la dicta. Por ella se entiende la decisión que legítimamente dicta el juez competente, juzgando de acuerdo con su opinión y según la ley o la norma aplicable”.

Si bien la sentencia no es la única forma de finalizar el proceso se puede sostener que es el modo normal de extinguir la relación procesal, mediante la aplicación razonada que el Juez efectúa de la norma al caso concreto.

A través de la jurisprudencia ha habido pronunciamientos que aluden a ella como la Casación 2786-99-LIMA que estableció que: “El juez en la sentencia, que es la forma como se exterioriza la decisión jurisdiccional, debe proceder a la reconstrucción de los hechos, con cuyo propósito actúa como lo haría un historiador, analiza las declaraciones, examina los documentos, aprecia las pericias, establece presunciones, utiliza los estándares jurídicos, aplicando para ello su apreciación razonada, o como también se llama las reglas de la sana crítica, a fin de comprobar la existencia o inexistencia de los hechos alegados por la parte actora y la demanda. (...)Que, en esa labor, el Juez está sujeto a dos restricciones, sólo puede tomar en cuenta los hechos alegados por las partes, aún (sic) cuando él pudiera tener otro conocimiento y sólo puede referirse a la prueba actuada, sea por iniciativa de las partes o de oficio”.

Así mismo, mediante Casación N° 2722-00-Arequipa, se sostuvo que: “(...) la Tutela Jurisdiccional efectiva no puede materializarse sino a través de un proceso que, legalmente, debe ser debido y en donde se concluya resolviendo una controversia jurídica con la expedición de una sentencia o de un auto que pone fin al proceso (...)”. Además, la Casación N° 2978-2001-LIMA indicó que “la sentencia exterioriza una decisión jurisdiccional del Estado, consta en un instrumento público, y es la materialización de la tutela jurisdiccional que llena su función al consagrar un derecho mediante una declaración afirmada de que la relación sustancial discutida se encuentra en los presupuestos legales abstractos, y como consecuencia de lo cual, se establece, en la sentencia una norma concreta para las partes, de obligatorio cumplimiento”.

Las sentencias pueden ser declarativas, constitutivas o de condena, las que a continuación se detallan:

- Sentencias declarativas: Son aquellas en las que se produce “(...) la declaración de una preexistencia de la voluntad de la ley (la voluntad de que se produzca un cambio jurídico); es, por tanto, idéntica en esto a las obras (sic) sentencias (de condena y de declaración), y no tiene nada de excepcional. Pero en cuanto la ley se refiere o condiciona el cambio futuro a la declaración misma, esta es el hecho jurídico que causa aquel efecto jurídico por virtud de la ley. No ya que el cambio jurídico sea producido por la voluntad del juez; la voluntad del juez, aún en este caso, no pretende sino formular la voluntad de la ley” (Chiovenda, 1954). Lo que ocurre es que efectuada la constatación se establece la existencia o no de un derecho, y no se condena ni absuelve a nadie.
- Sentencias constitutivas: es aquella sobre “la que recae la acción constitutiva interpuesta, a fin de crear, modificar o extinguir una relación jurídica, sin limitarse a la declaración de derecho y sin obligar a una prestación; tales son las dictadas en juicios de divorcio, de reconocimiento de filiación, de separación de cuerpos (...)” (Cabanellas, 2003). Con su dación se configura una situación jurídica nueva, como sucede con la sentencia que divorcia a los cónyuges.

- Sentencias de condena: Son aquellas sentencias en las que se impone una situación jurídica al demandado, es decir, una obligación. Así, Devis Echandia (1984), sostiene que “toda sentencia de condena sirve de título ejecutivo, pues no se concibe una que imponga la prestación de sanción sin que pueda hacerse cumplir. La ejecución es resultado necesario del incumplimiento de la prestación impuesta en la condena”.

En cuanto a las partes de la sentencia, se quiere traer a colación lo que Gozaini (1996) quien señaló que “(...) se integra con estas tres parcelas: Los *resultandos*, resumen de la exposición de los hechos en conflicto y los sujetos de cada pretensión y resistencia. Aquí, debe quedar bien delineado el contorno del objeto y causa, así como el tipo y alcance de la posición deducida. Los *considerandos*, son la esencia misma de este acto. La motivación debe trasuntar una valuación objetiva de los hechos, y una correcta aplicación del derecho. En este quehacer basta que medie un análisis integral de las alegaciones y pruebas conducentes, sin que sea necesario referirse en detalle, a cada uno de los elementos evaluados, sino que simplemente se impone la selección de aquellos que pueden ser más eficaces para formar la convicción judicial. El sometimiento del fallo a los puntos propuestos por las partes, no limita la calificación jurídica en virtud del principio *iura novit curia*, ni cancela la posibilidad de establecer deducciones propias basadas en presunciones o en la misma conducta de las partes en el proceso”.

Conforme ya se conoce, la sentencia consta de una estructura de tres partes:

- Parte expositiva: es el preámbulo de toda sentencia y en ella se consigna todo lo que resulta de los autos, en un resumen que el juez efectúa de la demanda y su contestación, y de todo trámite del expediente hasta el llamamiento de autos, detallando claramente la designación de las partes, el objeto del litigio, versión de los hechos presentados por aquellas, la pretensión.
- Parte considerativa: denominada considerandos, que será la parte en la que se encuentra la motivación con la que el Juez sustenta su decisión y que implica el examen de los medios de prueba ofrecidos y la determinación de la norma aplicable.
- Parte resolutive: aquí se muestra el convencimiento del Juez como resultado del análisis hecho, al caso sub Litis.

## B.2 El principio de congruencia procesal en la sentencia

Dado un proceso judicial, el Juez no está obligado a seguir a las partes en sus planteamientos jurídicos por lo que si estos están errados puede apartarse de ellos, en aplicación del *iura novit curia* porque el objeto de decisión del Juez es el petitorio y no las razones que ellos expongan. Sin embargo, el Juez debe de subsumir rectamente los hechos dentro de la norma.

Un juez debe ser prudente y por ello "no puede ir más allá del petitorio ni fundando su decisión en hechos diversos de los que han sido alegados por las partes", en aplicación del principio de congruencia, porque lo contrario vulneraría el derecho de defensa de las partes ya que éstas arman la estrategia a seguir en juicio en base a los hechos que relatan.

La congruencia exige que medie identidad entre la materia, partes y hechos de una litis y lo resuelto por la decisión jurisdiccional que la dirima (Ledesma, 2008). Así, el juez al dictar su sentencia debe respetar lo pedido por las partes y no ir más allá de ello. Tiene que existir congruencia entre lo pretendido y lo que declara el juez en su fallo ya que si su pronunciamiento va más allá de lo pedido, incurrirá en incongruencia *ultra petita*, si se pronuncia agregando una pretensión no reclamada estamos ante las pretensiones *extrapetita* y si omite

pronunciarse sobre alguna pretensión solicitada estamos ante la sentencia *citra petita* (Ledesma, 2008).

En cuanto a los aspectos que comprende la congruencia en el proceso civil, Reicer (Peyrano, 1978), señala los siguientes: a) resolución de todas las pretensiones deducidas, es decir, prohibición de omitir la decisión de una pretensión oportunamente deducida; b) resolución nada más que de las pretensiones ejercitadas, o sea, prohibición de resolver pretensiones no ejercitadas o alterar o exceder las deducidas; y c) aplicación de las reglas precedentes a las cuestiones introducidas al debate por el demandado, o sea, resolución de todas las cuestiones planteadas por el mismo y nada más que ellas

### **B.3 El principio de motivación en la sentencia**

Ocurrido un conflicto de intereses, las partes buscarán su pronta solución, la que no puede ser dada de cualquier manera pues en ella se debe expresar claramente sus razones. “En dicho escenario, la existencia de una relación entre la motivación, la ideología y la capacidad de argumentación siempre va a representar tareas personalizadas para el tipo de Estado en el que se forman los jueces y con el cual avanzan en su labor de agentes de la justicia” (Figuerola, 2014)

Si bien es una tarea personalizada, quien decida debe efectuarla de manera debida, ya que el no hacerlo podría afectar el derecho de los que han solicitado la tutela. En ese orden de ideas, se nos reconoce el derecho a la motivación de las resoluciones judiciales, el que obra en el inciso 5 del artículo 139 de la Constitución peruana y es una de las garantías que forman parte del contenido del derecho al debido proceso. Así el Tribunal Constitucional (TC) ha señalado que toda resolución que emita una instancia jurisdiccional y toda entidad que resuelva conflictos, debe estar debidamente motivada, es decir, debe contar con las razones para emitir su decisión.

Zavaleta (2006) sostiene que “la motivación de las resoluciones judiciales constituye el conjunto de razonamientos de hecho y de derecho realizados por el juzgador, en los cuales apoya su decisión. Motivar, en el plano procesal, consiste en fundamentar, exponer los argumentos fácticos y jurídicos que sustentan la decisión. No equivale a la mera explicación o expresión de las causas del fallo, sino a su justificación razonada, es decir, a poner de manifiesto las razones o argumentos que hacen jurídicamente aceptable la decisión”.

El Tribunal Constitucional, en la sentencia que emitió en el expediente N° 3943-2006-PA/TC, definió la debida motivación señalando que: “El derecho a la debida motivación de las resoluciones judiciales es una garantía del justiciable frente a la arbitrariedad judicial y garantiza que las resoluciones judiciales no se encuentren justificadas en el mero capricho de los magistrados, sino en datos objetivos que proporciona el ordenamiento jurídico o los que se deriven del caso”.

Las decisiones que tome el Juez como correspondencia del derecho a la debida motivación que tenemos todos los justiciables va a responder a toda “la carga argumentativa que asume el juez al momento de explicar las razones que le llevaron a generarse convicción sobre la postura de alguna de las partes”, por tanto en ello encontramos lo que a él lo convenció y con lo que le pone fin al proceso pero, esto debe ser lo correcto ante una eventual revisión de su fallo.

Este derecho tiene un sentido positivo y negativo. Por el primero, “se busca definirla como un límite a los árbitros como reflejo de la exigencia constitucional la cual deben obedecer como deber fundamental. Por el lado positivo, es la garantía que poseen las partes de un proceso al momento de entender las razones por las cuales se estimó o desestimo su pretensión” (Taboada, 2017).

En este orden de ideas, Taboada (2017) sostiene que “el juez no debe convencer a las partes sino debe buscar que su decisión tenga una fundamentación sólida y basada en criterios objetivos que no puedan objetar la imparcialidad de su decisión. En el ámbito arbitral, esto debe ser igual. Los árbitros no pueden desconocer que se encuentran inmersos en un proceso que, si bien es

diferente al proceso civil, también tiene reglas y principios que deben ser cumplidos y no pueden ser dejados de lado”.

El derecho a la debida motivación posee un contenido, el mismo que ha sido referido por el TC en la Sentencia del expediente N° 04295-2007-PHC/TC, en su quinto fundamento, de la siguiente manera:

- a) Inexistencia de motivación o motivación aparente.
- b) Falta de motivación interna del razonamiento, que se presenta en una doble dimensión; por un lado, cuando existe invalidez de una inferencia a partir de las premisas que establece previamente el Juez en su decisión; y, por otro, cuando existe incoherencia narrativa, que a la postre se presenta como un discurso absolutamente confuso incapaz de transmitir, de modo consistente, las razones en las que se apoya la decisión. Se trata, en ambos casos, de identificar el ámbito constitucional de la debida motivación mediante el control de los argumentos utilizados en la decisión asumida por el juez o tribunal, ya sea desde la perspectiva de su corrección lógica o desde su coherencia narrativa.
- c) Deficiencias en la motivación externa; justificación de las premisas; que se presenta cuando las premisas de las que parte el Juez no han sido confrontadas o analizadas respecto de su validez fáctica o jurídica.
- d) La motivación insuficiente, referida básicamente al mínimo de motivación exigible atendiendo a las razones de hecho o de derecho indispensables para asumir que la decisión está debidamente motivada. Si bien, como lo ha establecido este Tribunal en la sentencia recaída en el Exp. N.º 1291-2000-AA/TC, no se trata de dar respuestas a cada una de las pretensiones planteadas, la insuficiencia, vista aquí en términos generales, sólo resultará relevante desde una perspectiva constitucional si es que la ausencia de argumentos o la “insuficiencia” de fundamentos resulta manifiesta a la luz de lo que en sustancia se está decidiendo.
- e) La motivación sustancialmente incongruente. El derecho a la tutela judicial efectiva y, en concreto, el derecho a la debida motivación de las sentencias, obliga a los órganos judiciales a resolver las pretensiones de las partes de manera congruente con los términos en que vengan planteadas, sin cometer, por lo tanto, desviaciones que supongan modificación o alteración del debate procesal (incongruencia activa). Desde luego, no cualquier nivel en que se produzca tal incumplimiento genera de inmediato la posibilidad de su control en sede constitucional. El incumplimiento total de dicha obligación, es decir, el dejar incontestadas las pretensiones, o el desviar la decisión del marco del debate judicial generando indefensión, constituye vulneración del derecho a la tutela judicial y también del derecho a la motivación de la sentencia (incongruencia omisiva).

Zavaleta (2006) refiere que “el deber de motivar las resoluciones judiciales constituye una garantía contra la arbitrariedad, pues le suministra a las partes la constancia de que sus pretensiones u oposiciones han sido examinadas racional y razonablemente, y sirve también para que el público en su conjunto vigile si los jueces utilizan en forma abusiva o arbitraria el poder que les ha sido confiado. Tras este control de la motivación radica una razón ulterior, consistente en el hecho que, si bien lo justiciable es inter partes, la decisión que recae en torno a la litis y adquiere la autoridad de la cosa juzgada, se proyecta a todos los ciudadanos. Por lo que, afirma que nuestra judicatura ha señalado como fines de la motivación a los siguientes:

- a) Que, el juzgador ponga de manifiesto las razones de su decisión, por el legítimo interés del justiciable y la comunidad en conocerlas;

- b) Que, se pueda comprobar que la decisión judicial adoptada responde a una determinada interpretación y aplicación del Derecho;
- c) Que, las partes tengan la información necesaria para recurrir, en su caso, la decisión; y,
- d) Que los Tribunales de Revisión tengan la información necesaria para vigilar la correcta interpretación y aplicación del Derecho”.

Por tanto, el Juez al resolver, aunque no le guste a nadie su decisión, de lo único que ha de preocuparse es de hacer correctamente su trabajo, el administrar justicia en el caso concreto, pues sus decisiones deberán ser tomadas, eligiendo la norma jurídica pertinente con la entelequia que le corresponde al calificar los hechos, otro camino, sería perjudicial.

#### **B.4 La facultad del juez para aplicar sanciones en sentencia**

Como sabemos, la conducta de los individuos se puede traducir en actos unilaterales o bilaterales que una vez ejecutados producen una variación en el mundo exterior que puede ser favorable o no a su interés así como no tan favorable al interés de otros.

Así cuando la alteración significa la violación de un deber moral o jurídico, que menoscaba el interés ajeno se produce en el sujeto pasivo del acto una reacción desfavorable que se traduce en una insatisfacción que hará que quien alteró deba responder por la lesión del otro.

Bustamante (1997) sostiene que “La moral y el derecho señalan cual es la respuesta que puede pretender el ofendido. Esta respuesta fijada por la norma moral y por el derecho, a veces constituye la sanción adecuada para ese proceder. El autor debe responder entonces de su acto lesivo cumpliendo la sanción que le viene impuesta consecuentemente”

En este sentido, las sanciones creadas por el sistema jurídico no son efecto primario de las normas jurídicas, sino uno secundario que se imponen en caso de que la estructura de derechos falle pues la conducta no se ajusta a la previsión normativa.

Estas sanciones pueden consistir en reponer las cosas a su estado anterior, con lo estaríamos ante un resarcimiento para reparar pero no sólo existen ese tipo de sanciones que vuelven las cosas al estado anterior a la lesión sino que también están aquellas que se imponen con la finalidad que los hechos dañosos no se repitan, infligiendo un mal al autor del mal, que se denominan represivas. Estas últimas exclusivas del Derecho penal, en las cuales se pueden dar restricciones a la libertad ambulatoria.

Peña Cabrera (2007) señala que “el papel del Derecho, radica precisamente que estas restricciones, sin duda necesarias en determinadas ocasiones, responden siempre e inexcusablemente, a principios de justicia, seguridad y certeza de proporcionalidad, desterrando toda arbitrariedad y ligereza. En tal virtud, la legitimación de las medidas de coerción se somete al marco jurídica-constitucional y a la normatividad internacional sobre la materia, por ende, su adopción en el proceso penal sólo puede resultar como consecuencia de un proceso intelectual judicial y en la medida de lo estrictamente necesario”.

Por la problemática de la investigación realizada, la sanción que interesa es la civil, ámbito en el cual resalta la sanción resarcitoria aunque no es la única. Así la sanción será resarcitoria en la nulidad del acto jurídico o en el caso de comisión de daños patrimoniales, y es además pecuniaria cuando consiste en una suma de dinero, o apreciable en dinero cuando se abona in natura, pero no es la única sanción pecuniaria que conoce el derecho civil. Podemos citar también dentro de esa categoría a los intereses punitivos, intereses sancionatorios, la cláusula penal moratoria, arras penitenciales pero, la sanción será represiva cuando consiste en la pérdida o suspensión de la patria potestad impuesta al padre que no cumple con sus deberes impuestos por las leyes que organizan el régimen de la familia, y asimismo la pérdida de los derechos impuestos al

cónyuge culpable del Divorcio por no cumplir los deberes de asistencia, fidelidad y cohabitación que nacen del matrimonio.

Dentro de las sanciones civiles está la indemnización por daños y perjuicios, que es justamente la discutida en esta investigación. Al tratarse de este tipo de sanción el Juez sin perder su óptica deberá percatarse que exista responsabilidad civil porque están presentes sus elementos, el hecho ilícito, el daño causado, la relación de causalidad y el factor de atribución. Además, el Juez debe ser diligente respecto de quien reclama, pues debe encontrar la legitimidad de esta persona, aunque quien mejor para que el que la solicite sea el dañado.

Así mismo, el Juez debe de corroborar lo pedido, por tanto no basta que quien resulte lesionado en su derecho reclame sino que debe de suministrar la prueba suficiente para que el Juez pueda decidir y lo hará de manera objetiva porque debe estar libre de subjetividades.

### **2.2.2. La indemnización por daños y perjuicios por responsabilidad extra contractual**

#### **- Alcances sobre la responsabilidad civil**

Taboada (2000) señala que responsabilidad etimológicamente proviene de la palabra latín *respondere*, que es un término antiguo del movimiento inverso de *spondere*, cuya raíz lleva en sí la idea de rito, de solemnidad y, con ello, el de la formación de un determinado equilibrio, de un determinado orden, por lo que presupone la ruptura de tal equilibrio y la correspondiente reparación de esa ruptura. En ese orden de ideas aparece el juicio de responsabilidad, mediante el cual el costo de un daño se transfiere del sujeto, que históricamente lo ha sufrido, a otro sujeto, a través de la imputación al segundo de una obligación, la cual tiene como contenido el resarcimiento del daño (Taboada, 2000)

Gastón Fernández (1991) define la responsabilidad civil como el conjunto de consecuencias jurídicas al que quedan sometidos los sujetos, en cuanto hayan asumido una obligación.

Respecto de la disciplina de la responsabilidad civil lo fundamental es la indemnización de los daños ocasionados en la vida de relación a los particulares, bien se trate de daños producidos por el incumplimiento de una obligación voluntaria, principalmente contractual, o bien de daños que sean el resultado de una conducta, que no provenga de vínculo obligacional alguno. Cuando el daño es consecuencia del incumplimiento de una obligación voluntaria, se habla en términos doctrinarios, de responsabilidad civil contractual, y dentro de la terminología del Código Civil peruano de responsabilidad derivada de la inexecución de obligaciones. Por el contrario, cuando el daño se produce sin que exista ninguna relación jurídica previa entre las partes, o incluso existiendo ella, el daño es consecuencia, no del incumplimiento de una obligación voluntaria, sino simplemente del deber jurídico genérico de no causar daño a otro, entonces nos encontramos en el ámbito de la denominada responsabilidad civil extracontractual (Taboada, 2000).

Por tanto, la responsabilidad civil extracontractual es consecuencia entonces del incumplimiento de un deber jurídico genérico, mientras que la responsabilidad civil obligacional o contractual es producto del incumplimiento de un deber jurídico específico denominado relación jurídica obligacional.

#### **- Elementos o requisitos de la responsabilidad civil**

Siguiendo al jurista Taboada (2000) los requisitos comunes de la responsabilidad civil contractual y extracontractual son la antijuricidad, el daño causado, la relación de causalidad y los factores de atribución.



- La antijuricidad: se hace referencia a este elemento cuando una conducta contraviene una norma prohibitiva, y cuando la conducta viola a todo el sistema jurídico, afectando por ello los valores o principios en los que se ha basado su construcción. Esto ha llevado a la doctrina a señalar que en el ámbito de la responsabilidad civil existen conductas típicas y atípicas, así la tipicidad en materia de conductas indica que estarán previstas en abstracto, en supuestos de hecho normativos y atípicas porque no están reguladas en esquemas legales, y su realización viola o contraviene el ordenamiento jurídico.

Pero, la atipicidad se apreciará en el ámbito de la responsabilidad extracontractual mas no en el contractual, pues ella resulta del incumplimiento total de una obligación, cumplimiento parcial, cumplimiento defectuoso, o cumplimiento tardío o moroso.

- El daño causado: es el elemento fundamental, aunque no único, de la responsabilidad civil contractual y extracontractual, puesto que se entiende que en su ausencia no hay nada que reparar o indemnizar y por ende no hay ningún problema de responsabilidad civil. El daño en sentido amplio, es la lesión a todo derecho subjetivo, entendido como interés jurídicamente protegido del individuo en su vida de relación. Así, el daño es todo menoscabo a los intereses de los individuos en su vida de relación social que el Derecho ha considerado merecedores de la tutela legal (Taboada, 2000).

Doctrinalmente el daño tiene dos categorías:

- a) Daño patrimonial: en el que se encuentran el daño emergente y el lucro cesante:
  - Daño emergente: que es la pérdida patrimonial efectivamente sufrida.
  - Lucro cesante: que es la ganancia frustrada o dejada de percibir.
- b) Daño extrapatrimonial: en donde encontramos al daño moral y el daño a la persona:
  - Daño moral
  - Daño a la persona: Existe en la doctrina moderna una tendencia cada vez más fuerte a hablar únicamente del daño a la persona, dado lo gaseoso y relativo del concepto del daño moral.

Ambas categorías del daño están referidas tanto a la responsabilidad civil contractual como extracontractual, pero tienen distinto matiz según la regulación dada por el Código Civil. Así, en lo que respecta al campo extracontractual, el artículo 1985 del Código Civil ha consagrado legalmente el criterio de reparación integral de los daños, a diferencia del ámbito contractual, en el cual el artículo 1321 del mismo cuerpo legal, establece que sólo se reparan o indemnizan únicamente los daños directos.

- La relación de causalidad: Taboada (2000) ha precisado que, si no existe una relación jurídica de causa a efecto entre la conducta típica o atípica y el daño producido a la víctima, no habrá responsabilidad de ninguna clase.

Agrega Taboada (2000) que existen las figuras de la concausa y la fractura causal, que se presentan cuando dos conductas o acontecimientos contribuyen a la producción del daño, o cuando existe un conflicto de causas o conductas, una de las cuales llega a producir efectivamente el daño, haciendo imposible que la otra hubiera llegado a producirlo. Por esta razón, a la conducta que sí ha producido el daño efectivamente, fracturando el eventual nexo de causalidad de la otra conducta, se le llama justamente fractura causal, como el caso fortuito, la fuerza mayor, el hecho de la víctima y el hecho de un tercero.

## - **Los factores de atribución:**

Son aquellos que finalmente determinan la existencia de la responsabilidad civil, una vez que se presentan, la antijuricidad, el daño producido y la relación de causalidad.

Para Juan Espinoza (2013) el factor de atribución es el fundamento del deber de organizar. Así existen factores de atribución subjetivos como son la culpa y el dolo, y factores de atribución objetivos como lo es realizar actividades o ser titular de determinadas situaciones jurídicas que el ordenamiento jurídico considera prescindiendo del criterio de culpa.

### **C.1. Los factores de atribución subjetivos: Son la culpa y el dolo**

La culpa: Mosset (1982) establece que la culpa consiste “en la omisión de la diligencia exigible al agente; en la conducta contraria al deber de prevenir las consecuencias previsibles del hecho propio; la impericia, negligencia o imprudencia, que impide conducirse de acuerdo con el deber de respetar las disposiciones jurídicas”. Por su parte Espinoza (2013), sostiene que podría ser entendida como la creación de un riesgo injustificado que para evaluarlo se le confronta con la utilidad social de la actividad a la cual éste se refiere, teniendo en cuenta el costo de la remoción de éste: cuando más grandes son la utilidad social y el costo de remoción, tanto más grande es el riesgo justificado.

Lo que sí hay que apuntar es que la culpa lleva consigo una ruptura con lo debido, o como sostiene Trigo y López (2004) lleva implícito un defecto de conducta, que se funda en el hecho que el sujeto debía de hacer algo distinto de lo que efectivamente hizo y por ello le es exigible el daño que causare.

Cabe acotar que existirá mayor responsabilidad por las consecuencias de un hecho cuanto mayor fuere el deber de prudencia que el agente deba emplear en sus actuaciones. Dentro de las clasificaciones de la culpa, ésta puede ser objetiva, subjetiva, grave, leve, levísima, las que a continuación son definidas por Espinoza (2013) como:

- **Culpa Objetiva:** es la que se configura por violación de las leyes. Se le llama culpa in abstracto, la cual se opone a la culpa in concreto o subjetiva. De ella lo que se aprecia es lo que habría hecho otra persona en las mismas circunstancias, proceder por comparación con la conducta de un tipo abstracto.
- **Culpa Subjetiva:** es aquella que se basa en las características personales del agente. En este tipo de culpa se tiende, generalmente, por ejemplo a atribuir relieve a las cualidades físicas del agente; así el comportamiento del sujeto será evaluado con referencia al que se exige a una persona razonablemente prudente que sufra la misma disminución. Un ejemplo de ello lo encontramos en el artículo 1314 del Código Civil que hace referencia a la diligencia ordinaria requerida. También se le llama culpa in concreto.
- **Culpa Omisiva:** Juan Espinoza (2013) indica que a efectos de responsabilizar a una persona por una omisión, previamente debe existir la norma que lo obligue a actuar de una manera determinada, así, de incumplir la misma, se genera la omisión culposa. Al respecto, se observa que el comportamiento del buen samaritano no integra, como es conocido, un parámetro de evaluación jurídicamente atendible. Frente a ello, se puede prever que una progresiva afirmación del principio de solidaridad puede conducir a ampliar los derechos de acción, pero nunca a afirmar un deber general de cooperación y de intervención.
- **Culpa Grave:** es el no uso de la diligencia que es propia de la absoluta mayoría de los hombres, es decir, quien ha tenido una conducta tal que no ha hecho lo que todos los hombres hacen comúnmente. El artículo 1319 del Código Civil define como culpa inexcusable (que coincide con el concepto

de culpa grave) a la negligencia grave.

- **Culpa Leve:** es el no uso de la diligencia propia de las personas de capacidad media. El artículo 1320 del Código Civil la define como la omisión de aquella diligencia ordinaria exigida por la naturaleza de la obligación y que corresponda a las circunstancias de las personas, del tiempo y del lugar.
- **Culpa Levísima:** es cuando no se usa la diligencia propia de las personas excepcionalmente prudentes y cautas. Este supuesto no está regulado en el Código Civil. Sin embargo, este grado de la culpa ha sido fuertemente criticado por su dudosa validez en el plano de la lógica y la realidad jurídica.

**Dolo:** Para Espinoza (2013) la noción de dolo coincide “con la voluntad del sujeto de causar daño”, por lo que se concluye que el agente va a actuar a sabiendas y con la intención de causar daño. Así se tienen:

- **Dolo directo:** se le denomina así porque aquí el sujeto actúa para provocar el daño. Observa Espinoza (2013) que “es opinión generalmente compartida que el dolo, relevante a los efectos de la responsabilidad extra-contractual, se identifica con la noción penal del dolo genérico, que prescinde de elementos específicos de intencionalidad o fraude, resolviéndose en la voluntad de ocasionar el daño”.
- **Dolo eventual:** no se actúa para dañar, sino que “el sujeto obra aunque se represente la posibilidad de un resultado dañoso, que no descarta; como cuando para ganar una carrera automovilística continúa su marcha a pesar de hallar en su camino a una persona que puede herir con su vehículo, y afronta el riesgo de así hacerlo. Adviértase que aquí no hay dolo directo, toda vez que el sujeto no se representa el daño y actúa para producirlo, sino que en la alternativa que le plantea continuar su acción con la eventualidad de producir el daño, y desistir de ella para descartarlo, continúa el acto” (Espinoza, 2013)

## **C.2. Los factores de atribución objetivos:**

Dentro de estos factores se tiene a la obligación de garantía y seguridad, el riesgo, la equidad y el ejercicio abusivo de los derechos, que serán tratados a continuación:

- **Obligación de garantía y seguridad:** Peralta sostiene que este elemento responde a la teoría de Starck, por el cual “el derecho a la reparación de la víctima no puede depender de una manera general de la apreciación del comportamiento del autor del daño. Él propone la idea de que cada persona tiene derecho respecto de su vida y de su integridad personal, así como respecto de la integridad material de los bienes que él tiene asignados, y más generalmente a su seguridad material y moral. El ataque generado a alguno de tales derechos genera en principio un derecho a la reparación, independientemente de otra consideración”.

Aquí la garantía se traduce en la seguridad de que, ante la ocurrencia de daños graves, el garante afrontará el respectivo resarcimiento, sin tener en cuenta la conducta del agente (Trigo y López, 2004)

- **El riesgo creado:** Mosset (1982), sostiene que este factor trata de descubrir cómo se origina el riesgo e identificar quién lo conoce y domina, pues será esta persona la responsable del daño causado. Se trata aquí de riesgos que no se pueden dominar pero que imponen la obligación de resarcir los daños, por lo que si alguien realiza una actividad riesgosa, soportará los daños que deriven de ella.

- La equidad: Es un factor de atribución por el cual se va a disponer del resarcimiento ante daños que han sido ocasionados son mediar culpa del autor.
- Ejercicio abusivo de los derechos: Bustamante (1997) sostiene que será responsable “aquel que en el ejercicio de su derecho se desvía de los fines que tuvo en mira el legislador al reconocerlo, y que al hacerlo causa un perjuicio a otro” o también “cuando se ataquen principios de moral y buenas costumbres o se excedan los límites de la buena fe que debe imperar en las relaciones jurídicas”. En la misma línea Valencia (1986) señaló que la responsabilidad que se desprende del abuso de los derechos es aquella “que se acredita cuando el derecho se ha desviado de su contenido, esto es, de sus fines individuales y sociales. Tan solo es necesaria la desviación del derecho de ese contenido, aunque no pueda imputarse culpa al titular”.

## 2.2.3. El proceso judicial sobre contravención del niño y del adolescente en el CNA

### A. Los Procesos de los Niños y Adolescentes en el CNA

#### A.1. La razón de ser de los Procesos de los Niños y Adolescentes

Tudares (2000) sostuvo que la especial situación de incapacidad e inimputabilidad de los niños y adolescentes determina que el procesamiento judicial, cuente con organismos especializados que configuran una administración de justicia específica, determinada no solo por el hecho de que, participarán menores de edad, sino que por éste motivo, fundamentalmente, se orienta a hacer realidad, en cuanto a la niñez-adolescencia, el principio de la igualdad ante la ley. Por tanto, su *ratio juris* es la condición o estado privilegiado que ostenta la persona que es sujeto de su condición jurídica, la que ostenta el ser humano durante los primeros estados cronológicos de su existencia, le otorgue una protección jurídica especial tuitiva, por lo que se diseña un complejo normativo con diversidad de hipótesis que permiten realmente conocer y considerar sus intereses, opiniones y pretensiones cuando se ventilan cuestiones que los afectan.

En ese sentido el CNA con base en la Convención de las Naciones Unidas para los Derechos del Niño que influye en todo su articulado, contiene un proceso judicial que tiene como principios rectores el interés superior del niño, la opinión del niño así como tratar todo proceso como problema humano y mediante el cual, al igual que los adultos, los niños y adolescentes podrán participar en un proceso judicial sobre situaciones que los afecten.

Así se prevé la participación de un Fiscal a quien le tocará velar por el respeto de los derechos y garantías del niño y del adolescente, y promoverá de oficio y a petición de parte las acciones legales pertinentes, también tendrán derecho a una asesoría legal de un abogado defensor, y respecto del Juez le otorga amplias facultades que implican que puede adoptar medidas para protegerlo lo que no obsta la debida fundamentación de las mismas.

La CIDH en su opinión consultiva OC-17/2002 en lo que respecta al proceso judicial de menores ha referido que "Las condiciones en las que participa un niño en un proceso no son las mismas en que lo hace un adulto. Si se sostuviera otra cosa se desconocería la realidad y se omitiría la adopción de medidas especiales para la protección de los niños, con grave perjuicio para estos mismos. Por lo tanto, es indispensable reconocer y respetar las diferencias de trato que corresponden a diferencias de situación, entre quienes participan en un procedimiento (...) si bien los derechos procesales y sus correlativas garantías son aplicables a todas las personas, en el caso de los niños el ejercicio de aquéllos supone, por las condiciones especiales en las que se encuentran los menores, la adopción de ciertas medidas específicas con el propósito de que gocen efectivamente de dichos derechos y garantías"

Así, la razón de incorporar reglas procesales en un código y según Kemelmager (2011) “cobra especial relevancia en aquellos asuntos que involucran a los niños. La garantía de su mejor interés impone extremar los recaudos para la protección de sus derechos de manera eficaz, lo que presupone que sea en tiempo oportuno, pues la inconsistencia o dilación de la tutela jurisdiccional se traduce inexorablemente en un déficit de operatividad de las normas sustanciales”.

## **A.2 Principios aplicables a dichos procesos**

### **A.2.1 El interés superior del niño**

Históricamente el niño siempre estuvo considerado dentro del derecho de familia pero es a principios del siglo XX que sus derechos aparecen mencionados en forma específica.

Así, en el Derecho Internacional Público la "Declaración de Ginebra" aprobada en 1924 por la Sociedad de las Naciones es la primera sobre la materia, luego aparece en 1959 la "Declaración de los Derechos del Niño" y recién en 1979 cuando se celebró el Año Internacional del Niño que la Comisión de Derecho Internacional, se inició el proceso de redacción de las normas de la Convención hasta que en 1989 se aprobó su texto.

El artículo 3° de la Convención de los Derechos del Niño, reza: "En todas las medidas concernientes a los niños que tomen las instituciones públicas o privadas de bienestar social, los tribunales, las autoridades administrativas o los órganos legislativos, una consideración primordial a que se atenderá será el interés superior del niño".

Rivero (2000) sostiene que el interés del menor es un concepto jurídico indeterminado, por medio del cual la ley alude a una realidad sin límites precisos, pero que permite que sea precisado en el momento de su aplicación. Y si bien definirlo resulta ser una tarea difícil, la Dra. Morán (2005) señala que “constituye una cláusula general y un concepto abstracto e indeterminado a ser interpretado por el juzgador en cada caso concreto tomando en cuenta las circunstancias personales en que se desarrolla el hijo”.

El niño un ser que opina y tiene sentimientos propios, necesidades y, como persona tiene derechos civiles y políticos, a la vez que como beneficiario de protecciones especiales. En ese sentido, no pueden subordinarse el interés superior de los niños a prácticas que nieguen sus derechos y cualquier referencia a cuál sea el interés del menor de edad debe ser una referencia al criterio de la protección integral del niño.

Este principio del “interés superior del niño”, ha sido recogido por nuestro Código de los Niños, Niñas y Adolescentes en el artículo IX de su Título Preliminar, por el que todas las medidas concernientes a los niños, adoptadas por instituciones públicas o privadas de bienestar social, tribunales, autoridades administrativas y órganos legislativos deben tenerlo muy en cuenta.

Pero su concreción no es tarea fácil y de ser atendido no como un mero consejo o recomendación sino como una verdadera norma. De ahí que su utilización por parte del legislador de un concepto jurídico relativamente indeterminado impone al sujeto obligado a aplicarlo a través de un complementario proceso de valoración en el que deberán ser ponderadas todas y cada una de las particulares circunstancias concurrentes a fin de conseguir determinar *in concreto* y de una manera efectiva cuál sea el interés del menor en la específica situación que se pretende resolver (Bustamante, 2004).

Desde la práctica judicial el Principio del Interés Superior del Niño es invocado y aplicado por los operadores de justicia en su mayoría, al momento de decidir o resolver una controversia en la cual se encuentra involucrado un niño, una niña o un adolescente.

Así, dentro de este contexto, Miranda (2006) sostiene que la calidad de concepto jurídico indeterminado e indefinido del principio que deriva de la propia Convención trae problemas de ahí que “la decisión sobre lo que en cada caso se ajusta al interés del menor se deja al arbitrio judicial; no obstante, el juez no se encuentra ante un concepto vacío, sino que a la luz de la anterior conceptualización, el contenido de las resoluciones judiciales debe consistir en asegurar la efectividad de los derechos fundamentales de los menores, quienes por sus condiciones de madurez no pueden actuar por sí mismos, para ello el juez deberá valorar el conjunto de circunstancias concurrentes, entre las que debe mencionarse la propia edad y circunstancias personales del menor (familiares, sociales)(...); el interés del menor actuará como criterio rector de la toma de decisiones cuando se suscite un conflicto con otros intereses legítimos, especialmente el interés de los progenitores. En estos casos, el conflicto deberá resolverse siempre primando el interés del menor”

El Tribunal Constitucional peruano en la Sentencia N° 02132-2008-PA/TC precisó que “el principio constitucional de protección del interés superior del niño, niña y adolescente constituye un contenido constitucional implícito del artículo 4° de la Norma Fundamental, en cuanto establece que “La comunidad y el Estado protegen especialmente al niño, al adolescente, (...)”.

Así mismo en otra decisión el Tribunal Constitucional reconoció que: “(...) La tutela permanente que con esta disposición se reconoce tiene una base justa en lo que se ha señalado como interés superior del niño y del adolescente, doctrina que se ha admitido en el ámbito jurídico como parte del bloque de constitucionalidad del mencionado artículo 4°, a través del artículo IX del Título Preliminar del Código de los Niños y Adolescentes y, en el espectro internacional, gracias al principio 2 de la Declaración de los Derechos del Niño y al artículo 3°, inciso 1 de la Convención sobre los Derechos del Niño (Sentencia N°06165-2005- HC/TC).

Por tanto, “el principio constitucional de protección del interés superior del niño, niña y adolescente presupone que los derechos fundamentales del niño, niña y adolescente, y en última instancia su dignidad, tienen fuerza normativa superior no sólo en el momento de la producción de normas, sino también en el momento de la interpretación de ellas, constituyéndose por tanto en un principio de ineludible materialización para el Estado, la sociedad en su conjunto y la propia familia, incluidos claro está el padre, la madre o quien sea el responsable de velar por sus derechos fundamentales” (Fundamento 19 de la Sentencia N° 04058 2012-PA/TC)

#### **A.2.2 El derecho a ser oído y a que su opinión sea tenida en cuenta**

En virtud de este principio el niño o adolescente debe ser oído/escuchado antes de adoptarse cualquier decisión sobre su tenencia y sobre el régimen de visitas, siempre que por su edad y madurez de juicio pueda inferirse que tiene un criterio independiente y que su opinión y palabras pueden ser normalmente atendibles. La escucha del menor en una audiencia es la expresión del respeto a la personalidad del hijo (Rivero, 2000).

El Artículo 85 del CNA regula la Opinión del menor y en ese sentido establece que “el juez especializado debe escuchar la opinión del niño y tomar en cuenta la del adolescente” y si bien hay diferencias entre “escuchar” o “tomar en cuenta”, en ambos casos el juez debe oír y valorar la opinión del menor. Ahora, en cuanto a esta diferencia de valoración tendrá como base la edad del menor por lo que, si tiene menos de 12 su opinión será valorada conjuntamente con todos los elementos que le permitan al juez discernir con qué progenitor será mejor para el menor vivir junto, en cambio, si tiene más de 12 el Juez deberá darle un mayor peso en su toma de decisión a la opinión del adolescente, de ahí el término acerca de “tomar en cuenta”.

Rivero (2000) refiere que, si bien las manifestaciones del menor no son jurídicamente vinculantes para el juzgador, éstas deben manejarse con cuidado, pues pueden proporcionar una valiosa información, que hay que saberlas interpretar. En todo caso, el valor de la opinión que exponga el niño o adolescente, dependerá de su autenticidad (es decir, que sean realmente suyos, y no que sean inducidos por otra persona), razonabilidad (esto es, su coherencia,



realizabilidad de sus deseos, frente a idealismos y utopías), y conveniencia para el propio menor, con proyección más allá del corto plazo.

En ese orden de ideas, al niño siempre debe escuchársele primero antes de adoptar cualquier decisión que le afecte. Pero, el valor que se le otorgue a su dicho dependerá de su autenticidad, del criterio independiente que pueda inferirse de su edad y madurez de juicio y, de su opinión y palabras como reflejo personal de su deseo normalmente atendible.

El juez debe ser objetivo en la valoración integral que haga de los actuados en el proceso: Existió un acuerdo de los magistrados de Familia cuando aprobaron el Pleno Jurisdiccional de Familia en 1997, y fijaron los criterios a ser tomados en consideración para valorar la declaración del niño y la opinión del adolescente, en procesos de tenencia u otros. Estos fueron:

- A. La edad (requisito legal);
- B. El grado de madurez (requisito legal); El entorno psicosocial;
- C. El tiempo de permanencia con los padres;
- D. La libertad e influencia de padres y de quienes conforman su entorno;
- E. Razonamiento y valores (consistencia de versiones);
- F. Grado de instrucción;
- G. Estado de salud física y mental;
- H. Medio familiar, estado emocional al momento de la entrevista;
- I. Carácter espontáneo o programado de la declaración.

Por tanto, en atención al interés superior del niño, la manifestación de voluntad del niño, obliga a los juzgadores a valorar su opinión, con el fin de concluir qué es lo que le resulta más beneficioso (Casación 1279-2000).

## **B. El proceso judicial sobre contravención del niño y del adolescente en el CNA**

### **B.1 Concepto de contravención a los niños y adolescentes y la competencia de los Juzgados de Familia**

Conforme el artículo 69 del CNA, las contravenciones a los niños y adolescentes son aquellas acciones u omisiones que atenten contra el ejercicio de los derechos de los niños y adolescentes y pueden dar lugar a trámites administrativos o jurisdiccionales, pudiendo ser iniciados a instancia de parte o de oficio.

Al regularse la figura, Torres (s/a) sostuvo que “el Código no estableció si la contravención se tramita como una investigación judicial tutelar o como un proceso único, como sí lo estableció para otras instituciones del derecho de infancia. El legislador peruano, la habría previsto así, para una actuación más dinámica del juez y del fiscal, eventualmente en participación conjunta e inmediata, cuando se presentará en la localidad, acciones u omisiones que atenten contra el ejercicio de los derechos de los niños y adolescentes”.

Mediante Pleno distrital de Familia, celebrado en el Distrito de Independencia – Lima el 22 de julio de 2011, los magistrados de esta corte superior de justicia de Lima Norte determinaron por unanimidad respecto de las características, contenido, trámite y naturaleza de los procesos de contravención, que:

- a) El artículo 69 del CNA define la contravención como toda acción u omisión que atenta contra el ejercicio de los derechos de los niños y adolescentes señalados en la ley.

- b) Que este proceso se inicia mediante una demanda, que se tramita bajo las reglas del proceso único establecidas en el CNA
- c) La finalidad del proceso de contravención es que se cumpla con satisfacer los derechos vulnerados pudiendo imponerse la sanción contemplada en el artículo 137 del CNA
- d) Que es competente el Juez Civil.

El artículo 70 del CNA regula la competencia y responsabilidad administrativa, del Ministerio de la Mujer y Poblaciones Vulnerables, de la Defensoría del Niño y Adolescente y de los Gobiernos Locales, en el caso de las contravenciones: “vigilar el cumplimiento y aplicar las sanciones administrativas de su competencia cuando se encuentren amenazados o vulnerados los derechos de los niños y adolescentes. Los funcionarios responsables serán pasibles de multas y quedarán obligados al pago de daños y perjuicios por incumplimiento de estas disposiciones, sin perjuicio de las sanciones penales a que haya lugar”, en concordancia con lo previsto por el artículo 73 del citado Código.

En cuanto a la competencia judicial, el artículo 72, es el que establece que “Los jueces especializados están facultados para aplicar sanciones judiciales correspondientes, con intervención del representante del Ministerio Público” por lo que en coherencia con el artículo 137, establece las atribuciones del Juez de Familia, señalando en el literal e): “Aplicar sanciones sobre las contravenciones a los derechos del niño y del adolescente. La sanción podrá ser hasta de diez Unidades de Referencia Procesal (...)”.

## B.2 Los sujetos participantes en el proceso

La norma establece qué es una contravención pero no regula quiénes pueden cometerla. Al respecto, cabe señalar que no solo las personas naturales pueden cometer actos de contravención a los derechos de los niños y adolescentes, sino también las personas jurídicas pues es “responsabilidad de las entidades y/o autoridades públicas garantizar la plena vigencia de los derechos del menor de edad con el fin que éstos logren una adecuada estabilidad emocional y sean útiles en las diversas acciones dentro de la sociedad” (Rojas, 2009).

Mediante Casación 3765-2014-LIMA, se declaró improcedente un recurso de casación interpuesto por un Fiscal de Familia de Lima, en el que se sostuvo, sin mayor argumentación, “y además estas normas son de aplicación únicamente a funcionarios”, en el considerando octavo y no en la parte resolutive de la casación, lo que generaba un desconcierto porque sería una interpretación restrictiva contraria a la obligación del Estado de protección de los derechos de los niños y adolescentes.

Sin embargo, la Casación N° 1354-2016-LIMA, señaló en su fundamento tercero que todo aquel que exponga a un menor de edad y perjudique su libre desarrollo y el efectivo ejercicio de sus derechos, debe ser sancionado, pues el Estado otorga protección especial a los derechos fundamentales del niño, conforme lo prescribe la Constitución Política del Estado (artículo 4), y ha sido reconocida en la sentencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos, caso Campos Algodonero vs. México, con estas expresiones: “esta Corte ha establecido que los niños y niñas tienen derechos especiales a los que corresponden deberes específicos por parte de la familia, la sociedad y El Estado. Además, su condición exige una protección especial que debe ser entendida como un derecho adicional y complementario a los demás derechos que la Convención reconoce a toda persona”.

Así mismo, la Casación N° 2617-2016, en su fundamento 5.8, redondeó la idea y señaló “En consecuencia, los artículos 69, 70, 71, 72, 73 y 137 del Código de los Niños y Adolescentes (relacionados a las contravenciones), deben interpretarse bajo la visión del principio jurídico garantista del interés superior del niño, por lo que **cualquier persona o funcionario público** puede ser imputado o responsable de la comisión por acción u omisión que atente contra los derechos de un niño, niña o adolescente.

Haciendo ver con esta decisión que cualquiera puede cometer este tipo de actos pero es necesario recalcar que la contravención debe ser demostrada fehacientemente, pues un proceso sancionador exige que quede acreditada la responsabilidad del agresor de manera plena.

Como todo acto de agresión, evidencia la presencia de una víctima y en el caso de estas contravenciones es el menor de edad, el niño y el adolescente, sujeto de la agresión, y para estar más claros, vale la pena citar el contenido del artículo I del Título Preliminar, en el que se define como niño a todo ser humano desde su concepción hasta cumplir los doce años de edad y como adolescente al ser humano desde los doce hasta cumplir los dieciocho años de edad.

Al respecto cabe citar lo acontecido en el Exp. 14293-2013, en el que mediante resolución 1 se declaró improcedente una demanda de contravención sosteniendo que los agraviados ya habían cumplido 18 años. Se cita esta decisión porque es relevante el proceder de la instancia revisora, la 1ª Sala de Familia, que declaró nula dicha resolución, y consideró los agraviados pues se contaban con 17 años a la fecha de la contravención, con mejor criterio pues lo importante era proteger al adolescente del acto de contravención que efectuaron en su contra y establecer la responsabilidad del agresor.

### **B.3 La Intervención Fiscal**

El artículo 72 del CNA, establece que “Los jueces especializados están facultados para aplicar sanciones judiciales correspondientes, con intervención del representante del Ministerio Público”.

El Fiscal conoce de estos casos de contravención de Oficio así como mediante denuncia de Parte ya sea en forma escrita o verbal. Otra manera de tomar conocimiento es cuando se desprende de investigaciones de violencia familiar, infracciones, tutelar, participación en declaraciones de violencia sexual así como de acciones de control y vigilancia: visitas.

En cuanto a cómo interviene, a él le tocará calificar la denuncia de contravención, dispondrá las diligencias pertinentes para el esclarecimiento de la denuncia, recibirá las declaraciones de las partes y/o testimoniales de testigos, ordenará la actuación de pericias o recaba resultados de los mismos cuando ya han sido solicitados por una autoridad distinta a la suya.

Además el Fiscal puede efectuar visitas fiscales domiciliarias, o a instituciones educativas, solo o a con peritos para evaluaciones correspondientes, realizar otras diligencias en aras del esclarecimiento de los hechos, emitir pronunciamiento conforme a ley y lo actuado disponiendo el archivo o promoción de la acción judicial correspondiente.

### **B.4 Alcances de la sentencia en este tipo de procesos**

La sentencia es la decisión mediante la cual se otorga solución a la controversia y al no ser ajenos a esto los procesos por contravención de menores, necesita de ella, para expresar los fundamentos que los resuelven.

En ese sentido, es importante conocer de manera general, los alcances que estas decisiones presentan. Para ello, se cita la Casación N° 2617-2016, pues trae a colación de la materia una serie de fundamentos importantes en los cuales realza y recalca, los puntos a tener en cuenta al momento de decidir en estos casos.

Así, el Fundamento 5.6 de la Casación citada, se estableció que la normativa de contravenciones debe ser interpretada a la luz de lo establecido por el artículo II del Título Preliminar del CNA que prevé, que el niño es sujeto de derechos y de protección específica,

por lo que deben ser plenamente garantizados sus derechos en la decisión judicial, lo que está acorde con la doctrina que establece la convención.

Ese mismo fundamento, recalcó que se debe tener en cuenta “que en todo proceso el principio del interés superior del niño no es una simple declaración de intenciones, de carácter abstracto e indeterminado, sino constituye una norma jurídica de reconocimiento universal y de obligatorio cumplimiento, que implica una obligación de la familia, la comunidad, la sociedad y el Estado, para que en toda decisión que se adopte, se logre la máxima satisfacción de los derechos de los niños, niñas y adolescentes o, la menor restricción o afectación de los mismos, más aún si se tiene en cuenta que los casos sujetos a resolución judicial o administrativa en los que estén involucrados niños o adolescentes deben ser tratados como problemas humanos, como así lo establece el artículo X del Título Preliminar del Código de los Niños y Adolescentes”.

Además, en esta misma decisión, la Sala Suprema en su fundamento 5.7 advierte que en virtud de los alcances del principio del interés superior del niño se debe interpretar los dispositivos legales relacionados a las contravenciones, dirigidos hacia la necesidad de un amplio paraguas de protección de los derechos del niño, niña y adolescente en aras de su bienestar y desarrollo integral.

### 2.3. GLOSARIO DE TÉRMINOS BÁSICOS

- **Sanción:** sanción es la respuesta de un orden normativo frente al cumplimiento o incumplimiento de una norma; es la consecuencia de la verificación en la realidad de la prescripción de la norma.
- **Proceso Judicial:** Es el trámite regular que está previsto para poder obtener una decisión judicial que resuelva el conflicto jurídico de intereses suscitado.
- **Facultad de Administrar Justicia:** Es una función que ha sido atribuida a un órgano en particular, con la finalidad de resolver el conflicto jurídico de intereses suscitado.
- **Contravención:** Es toda acción u omisión que atenta contra el ejercicio de los derechos de los niños, niñas y adolescentes señalados en la ley
- **Sentencia Judicial:** Es un tipo de resolución judicial en virtud del cual se pone fin al conflicto jurídico de intereses.

### 2.4. MARCO REFERENCIAL

En este acápite aparecerán las normas que están directamente relacionadas con la problemática a la cual se pretende dar una solución, como son:

CNA:

- Artículo 70.- Competencia y responsabilidad administrativa.- Es competencia y responsabilidad del PROMUDEH, de la Defensoría del Niño y Adolescente y de los Gobiernos Locales, vigilar el cumplimiento y aplicar las sanciones administrativas de su competencia cuando se encuentren amenazados o vulnerados los derechos de los niños y adolescentes.

Los funcionarios responsables serán pasibles de multas y quedarán obligados al pago de daños y perjuicios por incumplimiento de estas disposiciones, sin perjuicio de las sanciones penales a que haya lugar.

- Artículo 72.- Intervención jurisdiccional.- Los Jueces especializados están facultados para aplicar las sanciones judiciales correspondientes, con intervención del representante del Ministerio Público.

- Artículo 137: Atribuciones del Juez.- “Corresponde al Juez de Familia: (...) e) Aplicar sanciones sobre las contravenciones a los derechos del niño y del adolescente. La sanción podrá ser hasta de diez Unidades de Referencia Procesal”

## CÓDIGO CIVIL

- Artículo 1985: Contenido de la indemnización.- “La indemnización comprende las consecuencias que deriven de la acción u omisión generadora del daño, incluyendo el lucro cesante, el daño a la persona y el daño moral, debiendo existir una relación de causalidad adecuada entre el hecho y el daño producido. El monto de la indemnización devenga intereses legales desde la fecha en que se produjo el daño”.

## 2.5 HIPÓTESIS

### 2.5.1. Hipótesis General

No existen criterios uniformes para que el Juez imponga una indemnización en los procesos judiciales sobre contravención del niño y del adolescente.

### **III. MARCO METODOLÓGICO**

#### **3.1. ENFOQUE**

En cuanto al enfoque al cual se suscribirá la investigación que se realizará es al cualitativo, el cual se guía por áreas o temas significativos de investigación y el cual es descrito por Hernández (2014) como aquel enfoque cuyas investigaciones “pueden desarrollar preguntas e hipótesis antes, durante o después de la recolección y el análisis de los datos. Con frecuencia, estas actividades sirven, primero para descubrir cuáles son las preguntas de investigación más importantes; y después, para perfeccionarlas y responderlas. La acción indagatoria se mueve de manera dinámica en ambos sentidos: entre los hechos y su interpretación, y resulta un proceso más bien “circular” en el que la secuencia no siempre es la misma, pues varía con cada estudio”.

En este caso la investigación, pretenderá analizar la aplicación que está haciendo el Juez respecto del articulado del proceso de contravenciones de los niños y adolescentes, que lleva aparejado el establecimiento de la sanción de indemnización por daños y perjuicios, con la finalidad de determinar los criterios empleados para su fijación, por eso es que se hará uso de sentencias judiciales, para apreciar a través de ellas caso por caso y extraer conclusiones.

#### **3.2. DISEÑO**

El diseño de la investigación será de teoría fundamentada, porque partirá de un planteamiento básico que va a dar lugar a proposiciones teóricas que surgen de los datos obtenidos en la investigación, permitiendo de esta manera que el procedimiento genere el entendimiento de un fenómeno o hecho social que tiene lugar en ambientes naturales.

En tal sentido, estará orientada a describir y explicar la realidad que permite organizar una teoría, la que se extraerá a partir de los casos que cada sentencia brinda y la doctrina que al respecto exista y le sea aplicable.

#### **3.3. NIVEL**

Será una Investigación de nivel descriptiva-explicativa, porque tendrá como objetivo principal Determinar la existencia de criterios para que el Juez imponga una indemnización en los procesos judiciales sobre contravención del niño y del adolescente, lo que obligará a investigar sobre las figuras de la indemnización por daños y perjuicios y el proceso de contravención del niño y del adolescente para poder ofrecer una descripción de los mismos y saber en qué consiste cada uno de ellos para explicar lo que pasa en la práctica judicial.

#### **3.4. TIPO**

La investigación que se realizará, tendrá corte narrativo y descriptivo que estaría dirigida a buscar un concepto que pueda abarcar una parte de la realidad (Rodríguez, 1999). Así mismo, será una investigación jurídica, concebida como “una actividad formativa básica de la docencia y enseñanza del derecho” por la que se trabajan problemas jurídicos con el ánimo de otorgarles una solución de tipo jurídica y en este caso se abordará el tema de la indemnización por daños y perjuicios en el proceso de contravención (Witker, 1996).

#### **3.5. SUJETOS DE LA INVESTIGACIÓN**

En esta investigación, los sujetos de la misma son los jueces porque lo que se analizará es la facultad que tienen al momento de establecer la indemnización por daños y perjuicios en los Procesos de Contravención de acuerdo a la regulación positiva establecida en el CNA.

En el caso de la presente investigación estará constituida por un universo de cuatro sentencias de primera instancia, que también será la muestra de esta investigación, en las que obra la decisión judicial al momento de fijarle la indemnización por daños y perjuicios al responsable de la comisión de la contravención al menor de edad.

Dicha muestra es intencional, ya que ha sido elegida en virtud del criterio estratégico por el conocimiento que sobre la problemática planteada en la investigación resultan ser los más idóneos.

### **3.6. MÉTODOS Y PROCEDIMIENTOS**

El método que se utilizará será el Hermenéutico, por el cual se procesará la información. Este método es la acción de reunión y cruce dialéctico de toda la información que ha sido seleccionada por dos criterios, su pertinencia, por lo cual se tomará en cuenta aquello que efectivamente se relaciona con la temática de la investigación y su relevancia, lo que se devela ya sea por su recurrencia o por su asertividad en relación con el tema que se pregunta y que luego será revisada y discutida reflexivamente por ser indispensable que el marco teórico no se quede sólo como un enmarcamiento bibliográfico, sino que aporte significativamente como fuente esencial para el proceso de construcción de conocimiento que toda investigación debe poseer.

Luego de esto se dará la interpretación de la información misma que constituye el “momento hermenéutico” y por el cual se construye conocimiento nuevo, lo que implica que se realice con corrección, es decir, que parte de elementos teóricos de base, que nos permiten pensar orgánicamente y, con ello, ordenar de modo sistemático y secuencial la argumentación.

Así mismo, se empleará el método de estudio de casos, ya que es mediante las sentencias que se posee y en las que se presentan distintos casos judiciales de contravención de menores, que se identificará el o los criterios imperantes para resolver los casos de fijación de la indemnización como sanción, en aplicación del CNA.

### **3.7. TÉCNICAS E INSTRUMENTOS**

La Observación y Análisis Documentario: Esto implica la revisión documentaria: el proceso de revisión documentaria en la investigación estará orientada a la detección, obtención, consulta y extracción de información para la estructuración de las bases teóricas de la investigación de una diversidad de fuentes de consulta (artículos de revistas, libros, páginas web, informes de investigación) así como también las sentencias para luego proceder a su análisis.

### 3.8. ASPECTOS ETICOS

#### DECLARACIÓN JURADA DE ORIGINALIDAD DE TRABAJO DE INVESTIGACION

Yo: **RUBY NEIRA TOMAPASCA** identificada con DNI N° **48347351**, en la condición de Estudiante Egresada, de la Facultad de **DERECHO Y CIENCIAS POLITICAS**, Escuela Profesional de **DERECHO Y CIENCIAS POLITICAS** y domiciliada en el **ASENTAMIENTO HUMANO SUSANA HIGUCHI MZ. F LT. 16** Distrito de Piura, Provincia de Piura, Departamento de Piura, Celular: **968625005**, Email: **neira\_ivi\_15@hotmail.com**.

**DECLARO BAJO JURAMENTO:** que el trabajo de investigación que presento a la Oficina Central de Investigación (OCIN), es original, no siendo copia parcial ni total de un trabajo de investigación desarrollado, y/o realizado en el Perú o en el Extranjero, en caso de resultar falsa la información que proporciono, me sujeto a los alcances de lo establecido en el Art. N°411, del código Penal concordante con el Art. 32° de la Ley N°27444, y Ley del Procedimiento Administrativo General y las Normas Legales de Protección a los Derechos de Autor. En fe de lo cual firmo la presente.



Piura, 11 marzo del 2019

  
DNI N° 48347351

Artículo 411.- El que, en un procedimiento administrativo, hace una falsa declaración en relación a hechos o circunstancias que le corresponde probar, violando la presunción de veracidad establecida por ley, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de uno ni mayor de cuatro años.

Art. 4. Inciso 4.12 del Reglamento del Registro Nacional de Trabajos de Investigación para optar grados académicos y títulos profesionales -RENATI Resolución de Consejo Directivo N° 033-2016-SUNEDU/CD



## **IV. PROBANZA DE LA HIPÓTESIS**

### **4.1 Probanza Jurídico doctrinal**

Siendo aún estudiante de Derecho y habiendo tenido la práctica judicial en los Juzgados de Familia de Piura, el haber tomado conocimiento de las demandas de contravención de niños y adolescentes, generó el interés por el tema, puesto que los casos mostraban supuestos de distintas vulneraciones a los derechos de los niños y adolescentes, y tenían pronunciamientos en los que a menudo la demanda era declarada fundada pero habían ciertas particularidades en el desarrollo del mismo proceso que llamaron la atención como el conceder una indemnización sin haberla solicitado a pesar que existe un principio, el de congruencia que te obliga a satisfacer la pretensión.

Esto hizo que reflexione sobre la aplicación que se hacía sobre el Artículo 137 del CNA, el cual establece las Atribuciones respecto de la aplicación de sanciones en caso de contravención. El dispositivo citado señala que “Corresponde al Juez de Familia: (...) e) Aplicar sanciones sobre las contravenciones a los derechos del niño y del adolescente. La sanción podrá ser hasta de diez Unidades de Referencia Procesal” lo que equivaldría a, en un primer momento sostener, que tendría el juez una facultad de libre arbitrio que le permitiría otorgar indemnizaciones por daños y perjuicios incluso sin previa configuración de la misma como una pretensión del agraviado o del Fiscal que en protección del interés del menor o del adolescente que accione, sin mayor juicio.

Es por eso que se decidió escoger tres casos, uno que tuvo bastante relevancia pues fue un caso de bullying que tuvo lugar en la ciudad de Cuzco y otros dos de la ciudad de Piura, desarrollados en los distritos de Castilla y Piura, los que ayudarán a mostrar cómo ha sido aplicado el inciso e) del artículo 137 del CNA.

En ese orden de ideas a continuación aparecen los casos que serán descritos a grandes rasgos, con los datos que proporcionan las sentencias y nos enfocaremos en la pretensión de indemnización por daños y perjuicios concedida en sentencia:

#### **4.1.1 Descripción de la casuística seleccionada**

##### **— Expediente N° 00147-2012-0-1001-JR-FT-03 (CUSCO):**

Este proceso se llevó a cabo en el Tercer Juzgado de Familia de Cuzco, esta demanda fue puesta por el Ministerio Público y se dirigió contra el Director del Colegio Salesiano del Cusco y contra unos profesores del plantel, en agravio de un adolescente, que había sido hostigado, intimidado y maltratado por otros menores. En esta demanda se tenían por pretensiones las siguientes:

“A). Se declare la existencia de contravenciones a los Derechos de los Niños y Adolescentes, en agravio del adolescente E.G.G. considerando como responsables a los demandados, por no haber tomado las acciones preventivas y correctivas para evitar vulnerar su derecho a la integridad personal. B) Se sancione a los demandados con una multa de Diez Unidades de Referencia Procesal. C). Se fije una indemnización, teniendo en cuenta la magnitud del daño causado al menor agraviado y las circunstancias bajo las cuales sucedieron los hechos. D). Se disponga que el Director del Colegio mencionado, implemente las medidas correctivas correspondientes, para prevenir e impedir hechos de violencia física y psicológica, agresión u hostigamiento (bullying) entre los alumnos de su institución. Y E). Se disponga que el Departamento de Psicopedagogía del Colegio Salesiano implemente los tratamientos adecuados para prevenir y frenar dichos maltratos”.

Por efecto de la investigación realizada, interesa lo relativo a la pretensión de la indemnización, como ya se señaló. En este caso la demandante solicitó se fije una indemnización, en función de la magnitud del daño causado al menor agraviado y las circunstancias bajo las cuales sucedieron los hechos, sin solicitar un monto concreto.

En relación a esta pretensión se fijó como segundo punto controvertido: “b) De ser positiva la respuesta al primer punto controvertido, establecer si el menor Eduardo García Galindo ha sufrido daño, susceptible de indemnización por los demandados”. Por tanto debía determinarse la responsabilidad civil de la institución educativa y de los profesores, el daño ocasionado y si es susceptible de ser indemnizado.

Como fundamentos de la decisión se tuvo en cuenta el artículo 1984 del Código Civil que en forma expresa señala: “El daño moral es indemnizado considerando su magnitud y el menoscabo producido a la víctima o a su familia”, por tanto, el daño determinado era el moral. En esta decisión se señaló además que se tiene probada la responsabilidad de las instituciones educativas y que los daños producidos “han sido de tal intensidad que han afectado emocionalmente al adolescente Tutelado (Véase la pericia psicológica) y que incluso es necesario tenga que recibir terapia psicológica especializada conforme se evidencia de documento (P. 322 al 324)”. Se estableció así mismo que “existe una relación de causalidad entre la omisión de los demandados, que deviene en un acto de negligencia, y el daño sufrido por el adolescente Tutelado”.

En relación al monto de la indemnización, el Juez sostuvo “como autorizada doctrina ha manifestado, el daño moral de la víctima resulta muy a menudo imposible de cuantificar, pues el dolor, la frustración y perjuicio en el proyecto de vida en algunos casos simplemente no es cuantificable, el caso concreto no es la excepción, y se deja pues en muchos casos al criterio razonado del Juzgador teniendo en cuenta el menoscabo y la magnitud de los daños producidos a la víctima, y habiéndose acreditado que al adolescente tutelado en forma culposa se le ha causado un daño, debido a que ha sido víctima de acoso escolar, se llega a la convicción que el monto por indemnización deberá de ser de S/. 10,000.00, considerando los tratamientos, menoscabos y demás argumentos referidos por el Ministerio Público y los padres del Adolescente Agraviado”.

Lo descrito muestra el primer caso. En el segundo caso aparece lo siguiente:

**- Expediente N° 00761-2016-0-2011-JM-FC-01 (CASTILLA-PIURA):**

Este proceso se llevó a cabo en el Segundo Juzgado Mixto de Castilla, aquí el Fiscal solicita tutela jurisdiccional efectiva para una menor discapacitada que recibió maltrato por parte de la Directora de un Colegio Particular pues la miraba mal y quería que la saquen del colegio, pero en lo que respecta a la indemnización por los daños ocasionados a la menor, no figura como una pretensión, por lo que no fue solicitada.

Para otorgar dicha reparación el Juez sostuvo en el fundamento 22 que “respecto al daño extra patrimonial, dada las circunstancias estimadas, se tiene que dichas agresiones padecidas por la agraviada de por sí generan un daño moral, el mismo que no requiere mayor actividad probatoria (...)”.

Así mismo, en el fundamento 23 señaló que “no puede ser fijada atendiendo a pautas fijas y alejadas de nuestra realidad, pues lo que se pretende con la misma es compensar económicamente el menoscabo sufrido por la parte agraviada, dado que dicha situación produce unos sentimientos o estimaciones subjetivas de valor inestimable desde el punto de vista económico y teniendo en cuenta los datos personales de la agraviada; a lo que debe valorarse además, respecto de la agraviada, las consecuencias que produce en su entorno familiar dicha situación pues ésta es la razón fundamental de la fijación de la reparación”.

La sentencia de primera instancia resulto siendo confirmada en segunda instancia y se mencionan a continuación los fundamentos de la Sentencia de vista que serían los relevantes según el tópico en estudio y que obran en el fundamento DÉCIMO SÉPTIMO, que lamentablemente en la decisión obra consignado erradamente como el segundo DÉCIMO SEXTO. Cabe acotar que en esta decisión de vista se varió el N° de Expediente y se consignó el N° 00148-2017-0-2001-SP-FC-02.

“DÉCIMO SEXTO.- Finalmente, respecto a los daños y perjuicios, la parte apelante cuestiona la existencia del nexo causal entre el supuesto daño causado y los hechos, sin embargo, este elemento ha quedado plenamente acreditado con el informe psicólogo conforme ya se ha establecido precedentemente, pues en él se deja constancia que actualmente la menor se está viendo afectada por los conflictos que está pasando en el colegio, los mismos que involucran directamente a la demandada y que ha sido ratificado por el psicólogo en la Continuación de Audiencia única de fecha 14 de noviembre del 2016”.

Señala a continuación que “existe una relación de causalidad entre la conducta de la demandada, y el daño sufrido por la adolescente, con lo cual se han vulnerado sus derechos fundamentales como el de la integridad personal, al libre desarrollo y a su dignidad como ser humano; debiendo tenerse en cuenta respecto al monto indemnizatorio que, el daño moral de la víctima resulta muy a menudo imposible de cuantificar, pues el dolor, la frustración y perjuicio en la esfera emocional de un ser humano no es cuantificable, y se deja pues en muchos casos al criterio razonado del Juzgador”

Y para ello refiere que el Juez tendrá “en cuenta el menoscabo y la magnitud de los daños producidos a la víctima, y habiéndose acreditado que a la adolescente se le ha causado un daño, debido a que ha sido víctima de maltrato, se llega a la convicción que el monto por indemnización establecido por el A quo resulta equitativo y prudencial, considerando que la afectación emocional va requerir de tratamientos que le ayuden a superar dicha situación; por lo tanto no existe agravio alguno”. En este caso se fijó como indemnización el monto de S/ 1,000.00 soles.

En el tercer caso se ve lo siguiente:

— **Expediente N° 498-2013-0-2005-JR-FC-01 (PAITA-PIURA):**

Este proceso se llevó a cabo en el Juzgado Civil Transitorio de Sol y Mar. Se inició tras la demanda interpuesta por el Ministerio Público contra Annes Felipe Morán Morán, encargado del departamento de psicología del Centro Educativo Liceo Naval Capitán de Navío Juan Noel Lastra, por maltrato físico sin lesión y maltrato psicológico de un niño.

Así mismo en la sentencia de primera instancia se sostuvo que la afectación psicológica del menor se acredita con los protocolos de pericia psicológica, en los que se concluye que el menor presenta indicadores de tener una reacción situacional asociada a experiencia negativa en contexto escolar, trayendo como consecuencia el temor que sintió el menor de ocho años, configurando contravenciones que atentan contra el derecho del niño.

La sentencia de primera instancia, que es confirmada en segunda instancia que consigna al caso con un nuevo N° de expediente, siendo este 00160-2015-0-2001-SP-FT-01, en su considerando décimo sexto sostuvo “Por otro lado en cuanto a la reparación del daño causado el código civil establece “Contenido de la indemnización Artículo 1985 (...) 17. En el caso de autos se advierte que el menor agraviado a través de su representante legal (padre) respecto al daño causado no ha efectuado actividad procesal; por la que en cuanto al daño emocional causado al menor, no existen elementos objetivos a fin de determinar a cuánto asciende los daños causados, por lo que corresponde fijar un monto prudencial ascendente a trescientos nuevos soles, dejando a salvo su derecho a fin que lo haga valer en la vía correspondiente en caso sea necesario un monto mayor”.

#### **4.1.2 Carencia de criterios y la existencia de libertad para decidir en la sentencia en un proceso de contravención**

Como se puede apreciar existen particularidades en cada uno de los casos expuestos. Así:

- En el primer caso se aprecia una pretensión de pago de indemnización por daños y perjuicios, sin solicitarse monto pero sí en qué debía basarse: la magnitud del daño causado y las circunstancias en que éste se había infligido.
- En el segundo caso teniendo en cuenta el menoscabo y la magnitud se fija un monto, a pesar que no había ninguna petición de indemnización por daños y perjuicios y mucho menos un monto.
- En el tercer lugar, no señala que haya sido solicitada la indemnización por daños y perjuicios, ni mucho menos monto pero se añade una inactividad procesal en relación al daño causado por parte del demandante entonces como no existen elementos objetivos a fin de determinar a cuánto asciende los daños causados, fija un monto prudencial.

Estas decisiones en las que se declaró fundada la acción de contravención llevo a que surja la siguiente interrogante: ¿Cuáles son los criterios actuales para la imposición de la indemnización en los procesos judiciales sobre contravención del niño y del adolescente?, porque si bien hacían referencia al interés superior del niño y del adolescentes y el hecho de la compensación del daño, de todas maneras debía compensarse el daño sufrido por aplicación del artículo 137 del CNA, ya que este dispositivo permite a los jueces imponer una sanción de hasta 10 URP.

La hipótesis planteada en la investigación establece que no existen criterios uniformes para que el Juez imponga una indemnización en los procesos judiciales sobre contravención del niño y del adolescente. Esto se ha sostenido porque de la revisión hecha a las normas propias de las contravenciones, que están contenidas en el CNA, respecto de esta sanción civil a imponerse como manera de compensar el daño padecido por el niño o el adolescente, no existe.

El artículo 70 del CNA en su segundo párrafo establece que “Los funcionarios responsables serán pasibles de multas y quedarán obligados al pago de daños y perjuicios por incumplimiento de estas disposiciones, sin perjuicio de las sanciones penales a que haya lugar”, con lo que permitiría imponer la sanción de indemnización por daños y perjuicios si es que existe un funcionario que haya incumplido su labor de vigilancia y resulten vulnerados los derechos, no se dice más.

Esto concordaría con lo dispuesto en el artículo 72 del CNA ya que se reconoce al Juez de familia como facultado a imponer sanciones, sin señalar un criterio que limite esa facultad, que podríamos tenerlo en el artículo 137 de este mismo cuerpo legal en cuanto al monto ya que reafirma que se pueden aplicar sanciones sobre las contravenciones a los derechos del niño y del adolescente pero, señala que la sanción pecuniaria que se imponga podrá ser hasta de diez Unidades de Referencia Procesal, no más.

Frente a lo analizado se daría respuesta al segundo objetivo específico planteado en la investigación porque no existe apoyo a la decisión de compensar económicamente a la víctima salvo la limitación de su monto, pero no me dice como lo establezco. Así mismo, se concretaría el quinto objetivo porque del contenido del artículo 72 y del artículo 137 del CNA al parecer sí otorga amplia libertad para que el Juez actúe discrecionalmente imponiendo indemnizaciones por daños y perjuicios y para muestra están las resoluciones judiciales adjuntas y de las cuales obra descripción anterior pues el Juez basado en el interés superior del niño, que es descrito en todas las resoluciones concede una indemnización, sin importarle si ha sido solicitada, o si el demandante ha proyectado un monto, e incluso en la última de ellas el demandante no realiza actividad probatoria de daño pero aun así la otorga. ¿Qué seguridad jurídica tengo ante esta decisión arbitraria?

#### **4.1.3 El interés superior del niño como criterio rector de la toma de decisiones en casos de afectación de derechos de niños y adolescentes**

Este principio está enunciado por el artículo 3º de la Convención pero también ha sido recogido por el artículo IX del Título Preliminar del CNA y por el todas las medidas concernientes a los “niños” que adopten o deban adoptar las instituciones públicas o privadas de bienestar social, los tribunales, las autoridades administrativas o los órganos legislativos lo deben tener considerado.

Por tanto, los jueces de familia deben de tenerlo presente al momento de impartir justicia en casos en los que se denuncian afectaciones a los derechos de los niños y adolescentes.

Miranda (2006) sostiene “la decisión sobre lo que en cada caso se ajusta al interés del menor se deja al arbitrio judicial; no obstante, el juez no se encuentra ante un concepto vacío, sino que a la luz de la anterior conceptualización, el contenido de las resoluciones judiciales debe consistir en asegurar la efectividad de los derechos fundamentales de los menores, quienes por sus condiciones de madurez no pueden actuar por sí mismos, para ello el juez deberá valorar el conjunto de circunstancias concurrentes, entre las que debe mencionarse la propia edad y circunstancias personales del menor (familiares, sociales)(...); el interés del menor actuará como criterio rector de la toma de decisiones cuando se suscite un conflicto con otros intereses legítimos, especialmente el interés de los progenitores. En estos casos, el conflicto deberá resolverse siempre primando el interés del menor”

Por tanto, el interés superior del niño es un principio jurídico interpretativo fundamental, al momento de la aplicación de toda norma que haya de hacerse en una situación que afecte real o potencialmente a un niño o un adolescente. Lo que conduce a que el órgano encargado de la aplicación de una norma, considere dentro de todas las interpretaciones posibles, aquella que favorezca en mayor y mejor medida el interés del niño y del adolescente.

Se cree conveniente citar lo sostenido por la Corte Interamericana en el Caso Atala en el parágrafo 110 de su Sentencia del 24 de febrero de 2012: “observa que al ser, en abstracto, el “interés superior del niño” un fin legítimo, la sola referencia al mismo sin probar, en concreto, los riesgos o daños que podrían conllevar la orientación sexual de la madre para las niñas, no puede servir de medida idónea para la restricción de un derecho protegido como el de poder ejercer todos los derechos humanos sin discriminación alguna por la orientación sexual de la persona”.

Frente a lo dispuesto por la Corte, resulta útil lo que sostuvo Torrecuadrada (2016) quien señaló que “la decisión de la Corte Interamericana aclara dos cuestiones: la necesidad de motivar en cada caso en el que se alegue el interés superior del niño, la decisión que se fundamenta en este principio. En este punto, ante los tribunales es frecuente la presentación de informes psicológicos de los niños afectados. En otros es la mera lógica la que puede indicarnos la mejor de las soluciones para los menores en cuestión, dado que los niños precisan para su seguridad del mantenimiento de dinámicas, rutinas y de su entorno afectivo, debería primarse la solución que mejor se adaptara a este criterio, salvo que evidentemente, sea este contexto el que afecta negativamente al niño. La segunda de las cuestiones aludidas se centra en que no hay soluciones únicas para casos que nos puedan parecer objetivamente similares. Por ello, debe considerarse el principio del interés superior del menor y hacerlo “como un criterio de ponderación abierto y un principio necesario inspirador de todas las actuaciones relacionadas con el menor, tanto en el ámbito administrativo como judicial”.

En ese sentido, el interés superior del niño es un criterio a tomar en cuenta para decidir en casos en los que se vean involucrados niños o adolescentes, como es el caso de las contravenciones, y que de la apreciación de las sentencias de los casos bajo análisis, se ha podido constatar que fue así pero, cabe recalcar que no debe ser alegado en vacío sino que al hacerse referencia al principio, debe existir una motivación objetiva, como se da cuenta en los dos primeros casos descritos Expediente N° 00147-2012-0-1001-JR-FT-03 (CUSCO) y Expediente N° 00761-2016-0-2011-JM-FC-01 (CASTILLA-PIURA) en el que se impone la sanción de indemnización por daños y perjuicios mediante la prueba de los daños que no sucede en el último caso, Expediente N°

498-2013-0-2005-JR-FC-01 (PAITA-PIURA) pues en revisión se sostiene que respecto al daño causado la parte demandante no ha efectuado actividad procesal; por la que en cuanto al daño emocional causado al menor, no existen elementos objetivos a fin de determinar a cuánto asciende los daños causados, entonces ¿por qué decidió otorgar la indemnización por daños y perjuicios!, si además no había sido solicitada.

Torrecuadrada (2016) piensa, que a pesar de los riesgos, “la discrecionalidad es necesaria para dotar de la necesaria adaptabilidad del principio a las circunstancias en presencia que pueden afectar a un menor o grupo de menores, pues como hemos podido comprobar, una solución puede estar fundamentada en el interés superior de un menor concreto y no resultar del todo adecuada al de otro”, con lo que se está de acuerdo, pero no se debe caer en subjetividades para avalar una compensación pues debe existir prueba objetiva que motive la decisión de otorgarla.

#### **4.1.4 Se vulneró el principio de congruencia procesal. Concedo lo implícitamente pedido**

La Corte Suprema de Justicia del Perú mediante el III Pleno Casatorio Civil establecido en la Casación N° 4664-2010 PUNO, fijó como precedente judicial vinculante que: “en los procesos de familia, como en los de alimentos, divorcio, filiación, violencia familiar, entre otros, el Juez tiene facultades tuitivas y en consecuencia debe flexibilizar algunos principios y normas procesales como los de iniciativa de parte, congruencia, formalidad, eventualidad, preclusión, acumulación de pretensiones, en atención a la naturaleza de los conflictos que debe solucionar, derivados de las relaciones familiares y personales, ofreciendo protección a la parte perjudicada, de conformidad con lo dispuesto en los artículos 4º y 43º de la Constitución Política del Estado”.

En ese orden de ideas, flexibilizar, supone evitar el exceso de ritualismo y la ineficacia del instrumento procesal, de tal forma que principios procesales como congruencia, preclusión, eventualidad procesal, prohibición de reforma en peor, entre otros, cedan ante la imperiosa necesidad de dar una solución integral al conflicto, con lo que se podría dictar una decisión manifiestamente incongruente y no pasa nada.

Estableció además respecto de la indemnización por daños y servicios en el caso de Divorcio por causal que «[...] 3. Respecto a la indemnización por daños o la adjudicación preferente de bienes de la sociedad conyugal: 3.1. A pedido de parte, podrá formular tal pretensión en los actos postulatorios, ya sea en la demanda como pretensión accesorio o en la reconvención, según sea el caso, salvo renuncia expresa del interesado. El pedido también es procedente después de los actos postulatorios. 3.2. De oficio, el juez de primera instancia se pronunciara sobre estos puntos, siempre que la parte interesada haya alegado o expresado de alguna forma hechos concretos referidos a los perjuicios resultantes de la separación de hecho o del divorcio en sí. Aquellos hechos pueden ser alegados o expresados incluso después de los actos postulatorios”.

Por tanto, si por el principio dispositivo, las partes son las que deben formular su pedido. La orientación publicista exige por lo menos alegar hechos relativos al perjuicio sufrido sin necesariamente haber pedido la indemnización, para que el Juez emita pronunciamiento final.

La petición, junto con las partes y la causa de pedir son los que individualizan el objeto del proceso, por lo que resulta ser parte importante porque el Juez no puede ir más allá de lo que piden y discuten las partes. Entonces, el principio de congruencia tiene las siguientes manifestaciones: “El objeto del proceso (*Thema decidendum*) lo fijan las partes y es dentro de esos límites como el Juez debe decidir; el Juez deberá fallar de conformidad con lo alegado y probado por las partes (*secundum allegata e probata*) y; la sentencia debe fijarse dentro de los límites de las pretensiones deducidas por el actor y aquello que reconoce o controvierte el demandado. En otras palabras el Juez debe resolver todo lo que las partes piden, pero no más, esto es, conforme (congruente) con lo solicita por la parte” (Toledo, 2013).

Si no se produce esta identidad –entre lo pedido por las partes y lo concedido por el juez– se habla de una decisión judicial incongruente.

De los casos propuestos para analizar, se tiene que el Expediente N° 00147-2012-0-1001-JR-FT-03 (CUSCO) es el que cuenta con una pretensión de indemnización por daños y perjuicios sin proyectar un monto específico pero sí haciendo referencia a la magnitud del daño causado al menor agraviado y las circunstancias bajo las cuales sucedieron los hechos como las consideraciones que ayudarán a medir el quantum de esta compensación. En este expediente, de los actuados en el proceso se demuestran los hechos lesivos al derecho del menor y el Juez impone una indemnización de S/ 10,000 soles. Aquí ha habido un respeto del principio de congruencia procesal.

Sin embargo, en el Expediente N° 00761-2016-0-2011-JM-FC-01 (CASTILLA–PIURA) y en el N° 498-2013-0-2005-JR-FC-01 (PAITA-PIURA), el Juez de familia decidió hacer uso de la flexibilidad porque no se pidió la misma sin embargo, existen informes psicológicos que evidencian un daño en el menor lesionado.

Si bien no es un caso de divorcio como el que obra en el III Pleno Casatorio, en estos dos últimos casos el Juez de oficio estuvo frente a un petitorio implícito y otorgó una indemnización por daños y perjuicios aplicando la flexibilidad que el ordenamiento postula en casos de Familia, lo que demuestra que la presencia de un petitorio implícito se da en contravenciones, al igual que la flexibilidad, pues se vulneró el principio de congruencia al conceder una indemnización sin haber sido solicitada.

La Convención de los Derechos del Niño, y del CNA, el niño y el adolescente es sujeto de derechos, por lo que cobra fuerza la doctrina de la “protección integral”, que comprende que: a) La persona menor de edad tiene derecho de supervivencia, al desarrollo, a la protección y a la participación; b) El interés superior de la persona menor de edad; c) Prioridad absoluta de las personas menores de edad; d) Participación; y e) El rol fundamental de la familia.

Por tanto, toda esta doctrina debe verse reflejada en la decisión final y ante la flexibilización por no haber formulado petitorio, se debe tener en cuenta que el Juez debe de hacer una interpretación de todos los argumentos presentados por cada una de las partes, con la oportunidad de su contradicción correspondiente. Entonces: (a) se debe haber alegado los hechos configurativos del perjuicio; (b) los medios probatorios deben constar en el proceso no ser inventados; (c) no debe existir renuncia expresa del interesado y d) debe de haber existido la posibilidad de contradicción.

## CONCLUSIONES

1. El Estado tiene la obligación de cautelar la integridad de los niños mediante la adopción de medidas de protección específicas, de acuerdo con las normas previstas por el Capítulo IX del Título II del Libro Cuarto del CNA y una de esas medidas son los procesos por contravención que han sido regulados en el CNA, mediante el cual se tramitan procesos que tienen su origen en una afectación de los derechos del menor.
2. El principio de interés superior del niño debe ser considerado para las decisiones que se tomen en los procesos de contravención, todo lo cual nos lleva a concluir que el único límite para la aplicación del Principio Superior del Niño en instancia judicial es que la decisión, además de encontrarse debidamente fundamentada fáctica y jurídicamente, constituya lo más beneficioso para el niño involucrado en la problemática.
3. En los casos de contravenciones existe la posibilidad del petitorio implícito y la imposición de la sanción de una indemnización por daños y perjuicios para el agresor del menor afectado en sus derechos, ya sea persona natural o jurídica.
4. En los casos de contravenciones no existen criterios, ni mucho menos uniformidad de ellos para imponer una indemnización por daños y perjuicios, por lo que en aplicación del artículo 137 del CNA, estaríamos ante una facultad de sancionar que arbitrariamente se ejecuta.
5. Es necesario se fijen claramente criterios para la imposición de la indemnización en sentencia ante el petitorio implícito en caso de contravenciones. Por eso, el Juez de familia al momento de presentarse la situación del petitorio implícito deberá: a) considerar el principio de interés superior del niño y del adolescente, b) dentro de todas las interpretaciones posibles, aquella que favorezca en mayor y mejor medida el interés del niño y del adolescente; c) aunque no haya petitorio se debe haber alegado los hechos configurativos del perjuicio; d) los medios probatorio base de la aplicación del interés superior del niño y del adolescentes, deben constar en el proceso; e) no debe existir renuncia expresa del interesado, f) debe de haber existido la posibilidad de contradicción, g) existir prueba de los daños y h) merituar las circunstancias del caso.



## **RECOMENDACIONES**

1. Se recomienda que debe de haber una modificación en el CNA y debe de incluirse un nuevo artículo en el cual se agreguen los criterios para la imposición de la indemnización por daños y perjuicios.
2. Se recomienda el estudio de casuística de la localidad para ofrecer un aporte a la práctica judicial del lugar en el que vivimos y un aporte a los estudiantes de derecho, que al momento de consultar esta tesis tomarán conocimiento de la realidad de los juzgados respecto de un tema en concreto.

## REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS

- BUSTAMANTE, E. (2004) La administración de justicia de los niños y adolescentes ante el abandono de los hijos. Aplicación del principio del interés superior del niño. Revista Jurídica del Perú, N° 55, Trujillo.
- BUSTAMANTE, J. (1983) Teoría de las obligaciones. Librería el profesional. Colombia.
- BUSTAMANTE, J. (1997) Teoría General de la Responsabilidad Civil, Editorial Abeledo-Perrot, Buenos Aires.
- BUSTAMANTE, R. (2001) Derechos Fundamentales y Proceso Justo. Ara Editores. Perú.
- CASTILLO, J.; LUJÁN, M.; ZAVALA R. (2006). Razonamiento Judicial, Interpretación, Argumentación y Motivación de las Resoluciones Judiciales. Ara Editores. Lima.
- CASTRO POZO, H. (2005). Inaplicación administrativa de normas legales y administrativas. Diálogo con la Jurisprudencia, 83. Pág. 23-30
- CHIOVENDA, G (1954) Instituciones de Derecho Procesal Civil. Editorial revista de derecho privado. Madrid
- CRESCI VASALLO, G. (2007). ¿Resulta adecuado el tratamiento desarrollado por el Tribunal Constitucional respecto al pago de tasas administrativas?. Comentarios a propósito de la STC N° 3741-2004-AA/TC. Actualidad Jurídica, 158. Pág. 145-150
- DEL POZO, C. (2005) Control difuso y procedimiento administrativo. Editorial Palestra. Perú.
- DEVIS ECHANDÍA, H. (1984) Teoría General del proceso. Universidad. Buenos Aires.
- ESPINOZA, J. (2013) Derecho de la responsabilidad Civil. Rodhas. Perú.
- FERNÁNDEZ, G. (1991) Responsabilidad civil y derecho de daños. El jurista Revista Peruana de Derecho, 4. Págs. 79-112
- FIGUERA, E. (2014) El derecho a la debida motivación. Pronunciamientos del TC sobre la obligación de justificar decisiones judiciales y administrativas. Gaceta Constitucional de Gaceta Jurídica, Lima.
- GARBERÍ, J. (2001). El procedimiento administrativo sancionador. Volumen I. Tirant lo Blanch. España.
- GARCÍA DE ENTERRÍA, E. Y FERNÁNDEZ, T. (2006). Curso de Derecho Administrativo. Tomo I. Civitas. España.
- Gutierrez, W. (Ed). (2008). La Constitución comentada. Tomo I. Gaceta Jurídica. Perú.
- GUZMÁN, C. (2001). El debido proceso en sede administrativa en la Jurisprudencia y doctrina peruana. Ius et Veritas, N° 22. Pág. 340-344
- KEMELMAJER, A. (2011) Principios procesales en el Derecho de Familia contemporáneo. Derecho de Familia. Revista Interdisciplinaria de Doctrina y Jurisprudencia, N° 51. Argentina
- LUNA, E. (2006). Apuntes sobre la facultad de la Administración Pública de inaplicar normas infralegales a partir de la jurisprudencia constitucional. Diálogo con la Jurisprudencia, N° 88. Pág. 295-303
- MORÁN, C. (2005) El concepto de filiación en la Fecundación Artificial. Universidad de Piura y Ara editores. Lima.
- MORÓN, J. C. (2002) Comentarios a la Nueva Ley de Procedimiento Administrativo General. Editorial Gaceta Jurídica. Perú.
- MOSSET, J. (1982) Responsabilidad por daños. Astrea. España
- NIETO, A. (2008). Derecho administrativo sancionador. Tecnos. España.
- RIVERO HERNANDEZ, Francisco. (2000) El interés del menor. Dykinson. Madrid.

- RODRÍGUEZ, G. y GARCÍA, J. (1999) Metodología de la investigación cualitativa. Aljibe. España.
- ROJAS, W. (2009). Comentarios al Código de los Niños y Adolescentes y Derecho de Familia, FECAT, Lima.
- RUBIO, Marcial. (1999) Estudio de la Constitución Política de 1993. Tomo III. Fondo editorial PUCP. Perú.
- SANTOFIMIO, J. (1994) Acto administrativo. Procedimiento, eficacia y validez. Universidad Externado de Colombia. Colombia.
- TABOADA, J. (2017) ¡Cuidado! No todo lo que brilla es oro. La debida motivación en los laudos arbitrales y el recurso de anulación en sede judicial. Revista Derecho & Sociedad N° 48, Lima, pp. 333-346
- TRIGO, F y LÓPEZ, M. (2004) Tratado de responsabilidad civil. Tomo I. La Ley. Argentina.
- TUDARES DE GONZALES, T. (1993) Garantías Procesales del Menor en Situación Irregular. Revista "Capítulo Criminológico" de la Facultad de Ciencias Jurídicas y Políticas Universidad del Zulia, Maracaibo. N° 21. Venezuela. Págs. 169-190.
- VELÁSQUEZ, C. (2004). Ejercicio de la potestad sancionadora de la Administración en España y Colombia para la protección del medio ambiente y los recursos naturales. Revista de Derecho de la Universidad del Norte, 22. Colombia. Págs. 1-64
- WITKER, J. (1996) Técnicas de Investigación Jurídica. Mc Graw-Hill. México.

## ANEXOS

### ANEXO 1. MATRIZ BÁSICA DE CONSISTENCIA

**Título del Proyecto:** ANÁLISIS DE LOS CRITERIOS PARA LA IMPOSICIÓN DE LA INDEMNIZACIÓN EN LOS PROCESOS JUDICIALES SOBRE CONTRAVENCIÓN DEL NIÑO Y DEL ADOLESCENTE. PERÚ. 2018

**Nombre de la tesista:** RUBY NEIRA TOMAPASCA

	PREGUNTAS	HIPÓTESIS	OBJETIVOS
G	¿Cuáles son los criterios actuales para la imposición de la indemnización en los procesos judiciales sobre contravención del niño y del adolescente?	No existen criterios uniformes para que el Juez imponga una indemnización en los procesos judiciales sobre contravención del niño y del adolescente	Objetivo General: Determinar los criterios para que el Juez imponga la indemnización en los procesos judiciales sobre contravención del niño y del adolescente
E1			Determinar los criterios de imposición de la indemnización en los procesos judiciales sobre contravención del niño y del adolescente
E2			Analizar la normativa sobre contravención del niño y del adolescente, conforme lo establece el Código del Niño y del adolescente peruano con respecto a los criterios
E3			Establecer si es que existe posibilidad de que tenga lugar un petitorio implícito en los procesos de contravención
E4			Determinar si se puede aplicar la flexibilización en la imposición de sanciones en un proceso de contravención del niño y del adolescente
E5			Determinar si el contenido del artículo 72 y del artículo 137 del CNA otorga amplia libertad para que el Juez actúe discrecionalmente imponiendo indemnizaciones por daños y perjuicios.

## ANEXO 2. MATRIZ GENERAL DE CONSISTENCIA

**Título:** ANÁLISIS DE LOS CRITERIOS PARA LA IMPOSICIÓN DE LA INDEMNIZACIÓN EN LOS PROCESOS JUDICIALES SOBRE CONTRAVENCIÓN DEL NIÑO Y DEL ADOLESCENTE. PERÚ. 2018

**Nombre del tesista:** RUBY NEIRA TOMAPASCA

Problema	Objetivos	Hipótesis	Variables/Indicadores	Metodología
¿Cuáles son los criterios actuales para la imposición de la indemnización en los procesos judiciales sobre contravención del niño y del adolescente?	<p><b>General</b> Analizar los criterios para que el Juez imponga la indemnización en los procesos judiciales sobre contravención del niño y del adolescente</p> <p><b>Específicos</b> - Determinar los criterios de imposición de la indemnización en los procesos judiciales sobre contravención del niño y del adolescente - Analizar la normativa sobre contravención del niño y del adolescente, conforme lo establece el Código del Niño y del</p>	<p>No existen criterios uniformes para que el Juez imponga una indemnización en los procesos judiciales sobre contravención del niño y del adolescente</p> <p><b>Justificación</b> - Normativa especializada que se aplica - Casuística encontrada del tema relacionado con la problemática - Importancia</p>	<p><b>Variable</b> No existen criterios uniformes</p> <p><b>Indicadores</b> Observación y análisis de las sentencias de primera instancia</p> <p><b>Variable</b> Imposición de una indemnización por daños y perjuicios</p> <p><b>Indicadores</b> Observación y análisis de las sentencias de primera instancia Contenido del artículo 137 inciso e) del CNA</p>	<p><b>Enfoque</b> Cualitativo</p> <p><b>Diseño</b> Teoría fundamentada</p> <p><b>Tipo</b> Narrativo y descriptivo</p> <p><b>Métodos</b> Hermenéutico</p> <p><b>Técnicas e instrumentos</b> Observación y Análisis</p> <p><b>Población</b> Jueces especializados</p> <p><b>Muestra</b> Cuatro sentencias</p>

- adolescente peruano con respecto a los criterios
  - Establecer si es que existe posibilidad de que tenga lugar un petitorio implícito en los procesos de contravención
  - Determinar si se puede aplicar la flexibilización en la imposición de sanciones en un proceso de contravención del niño y del adolescente
  - Determinar si el contenido del artículo 72 y del artículo 137 del CNA otorga amplia libertad para que el Juez actúe discrecionalmente imponiendo indemnizaciones por daños y perjuicios
- Fuente de conocimiento
  - Referencia para otros estudios
  - Explica una realidad que da contenido a un vacío normativo
-

### ANEXO 3. INSTRUMENTOS DE RECOLECCIÓN DE DATOS

UNIVERSIDAD NACIONAL DE PIURA  
FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIAS POLÍTICAS

#### FICHA DE OBSERVACIÓN DE SENTENCIAS

##### I. DATOS INFORMATIVOS DE LA SENTENCIA:

Número de Expediente: **00147-2012-0-1001-JR-FT-03**

Juzgado que dictó: Tercer Juzgado de Familia de Cusco

Ciudad de expedición: Cusco

Nombre del demandante: Ministerio Público

Nombre del demandado: Jesús Adrian Jurado Alarcon

Amarildo Hernand Delgado Alvarez

Elio Kart Iturriaga Luna

##### II. CONTENIDO DE LA SENTENCIA

N°	ASPECTOS A OBSERVAR EN EL OTORGAMIENTO DE UNA INDEMNIZACIÓN POR DAÑOS Y PERJUICIOS	NO	SI	OBSERVACIONES Y SUGERENCIAS
1	PRESENCIA DE INDEMNIZACIÓN POR DAÑOS Y PERJUICIOS		x	Se fijo un monto de S/. 10,000.00 soles
2	COMO PRETENSIÓN PROCESAL		x	Se solicito se fije una indemnización teniendo en cuenta la magnitud del daño causado al menor agraviado y las circunstancias bajo las cuales sucedieron los hechos
3	MONTO SOLICITADO POR DEMANDANTE	x		No se señalo monto dentro de la pretension
4	FUNDAMENTO ART. 1985 CC	x		Se aplico el articulo 1984 del Código Civil, relativo al daño moral y la valoración del daño causado

**UNIVERSIDAD NACIONAL DE PIURA  
FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIAS POLÍTICAS**

**FICHA DE OBSERVACIÓN DE SENTENCIAS**

**III. DATOS INFORMATIVOS DE LA SENTENCIA:**

Número de Expediente: **00761-2016-0-2011-JM-FC-01**

Juzgado que dictó: Segundo Juzgado Mixto de Castilla

Ciudad de expedición: Piura- Distrito de Castilla

Nombre del demandante: Ministerio Público

Nombre del demandado: Veronica Ines Vegas Chiyon

**IV. CONTENIDO DE LA SENTENCIA**

Nº	ASPECTOS A OBSERVAR EN EL OTORGAMIENTO DE UNA INDEMNIZACIÓN POR DAÑOS Y PERJUICIOS	NO	SI	OBSERVACIONES Y SUGERENCIAS
1	PRESENCIA DE INDEMNIZACIÓN POR DAÑOS Y PERJUICIOS		x	A nivel de sentencia
2	COMO PRETENSIÓN PROCESAL	x		No fue solicitada por el demandante
3	MONTO SOLICITADO POR DEMANDANTE	x		No existio ningún monto solicitado pero la Juez fijo la suma de S/1,000.00 soles
4	FUNDAMENTO ART. 1985 CC		x	Además se cito el articulo 1984 delCodigo Civil



**UNIVERSIDAD NACIONAL DE PIURA**  
**FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIAS POLÍTICAS**

**FICHA DE OBSERVACIÓN DE SENTENCIAS**

**V. DATOS INFORMATIVOS DE LA SENTENCIA:**

Número de Expediente: **498-2013-0-2005-JR-FC-01**

Juzgado que dictó: Juzgado Civil Transitorio de Sol y Mar

Ciudad de expedición: Piura- Distrito de Pita

Nombre del demandante: Ministerio Público

Nombre del demandado: AnnesFelipe Morán Morán

**VI. CONTENIDO DE LA SENTENCIA**

N°	ASPECTOS A OBSERVAR EN EL OTORGAMIENTO DE UNA INDEMNIZACIÓN POR DAÑOS Y PERJUICIOS	NO	SI	OBSERVACIONES Y SUGERENCIAS
1	PRESENCIA DE INDEMNIZACIÓN POR DAÑOS Y PERJUICIOS		x	Se fijo la suma de S/. 150.00 soles
2	COMO PRETENSIÓN PROCESAL	x		Ningún monto solicitado
3	MONTO SOLICITADO POR DEMANDANTE	x		Aquí no efectuo ninguna actividad el demandante respecto a la prueba del daño por lo que no existen elementos objetivos a fin de determinar a cuanto asciende los daños causados, sin embargo, se fijo un monto prudencial
4	FUNDAMENTO ART. 1985 CC		x	



PODER JUDICIAL  
DE LA NACION

**CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DEL CUSCO  
TERCER JUZGADO DE FAMILIA DE CUSCO**

3º JUZGADO FAMILIA DE CUSCO - S.E. Mesón Urb. La Florida C-14

EXPEDIENTE : 00147-2012-D-1001-JR-FT-03

MATERIA : CONTRAVENCION AL CODIGO DE LOS NIÑOS Y ADOLESCENTES

ESPECIALISTA : VERA HUARANCA ELIANA BETSABE

MINISTERIO PÚBLICO : TERCERA FISCALIA PROVINCIAL CIVIL Y DE FAMILIA DEL CUSCO

DEMANDADO : JURADO ALARCÓN JESUS ADRIAN DELGADO ALVAREZ AMARILDO; ITURRIAGA LUNA ELIO

AGRAVIADO : GARCIA GALINDO EDUARDO REF POR ARTURO GARCIA MORALES, Y VIOLETA GALINDO ASCUE

**SENTENCIA**

**Resolución. N° 38**

Cusco, ocho de agosto del  
Año dos mil trece.-

Dado cuenta en la fecha, por ser resuelto conforme el orden ingresado según a la Carga Judicial del Juzgado.

**Visto.-** El expediente que contiene el proceso por Investigación Tutelar por Contravención a los derechos del Niño y teniendo en cuenta que la finalidad del proceso para el caso concreto, es la de **RESOLVER UN CONFLICTO DE INTERESES CON RELEVANCIA JURÍDICA** originada en la vulneración de derechos reconocidos a menores de edad, en aplicación del artículo III del Título Preliminar del Código Procesal Civil; correspondiendo que el Juzgador deba emitir su decisión final sobre el fondo del proceso conforme su estado.

**I. ANTECEDENTES:**

**PRIMERO.- DE LA DEMANDA.**

1.- Es materia del proceso la demanda por contravención a los derechos de los niños y adolescentes interpuesta por el Fiscal de la primera Fiscalía Provincial Civil y Familia del Cusco (P. 134 al 140), contra el Director de la Institución Educativa "Colegio Salesianos de Cusco", R.P. Jesús Adrian Jurado Alarcón y de los profesores Amarildo Hernan Delgado Alvarez y Elio Kart Iturriaga Luna de la Institución Educativa "Colegio Salesianos de Cusco", en agravio del Adolescente de las iniciales E.G.G. en adelante el adolescente Tutelado, alumno de la Institución Educativa "Colegio Salesianos de Cusco".

2.- Pretensión: El demandante solicita al Juzgado: A). Se declare la existencia de contravenciones a los Derechos de los Niños y Adolescentes, en agravio del adolescente E.G.G. considerando como responsables a los demandados, por no haber tomado las acciones preventivas y correctivas para evitar vulnerar su derecho a la integridad personal, B) Se sancione a los demandados con una multa de Diez Unidades de Referencia Procesal. C). Se fije una indemnización, teniendo en cuenta la magnitud del daño causado al menor agraviado y las circunstancias bajo las cuales sucedieron los hechos, D). Se disponga que el Director del Colegio mencionado, implemente las medidas correctivas correspondientes, para prevenir e impedir hechos de violencia física y psicológica, agresión u hostigamiento (bullying) entre los alumnos de su institución, Y E). Se disponga que el Departamento de Psicopedagogía del Colegio Salesiano implemente los tratamientos adecuados para prevenir y frenar dichos maltratos.

**3. Fundamentos de Hecho:** El demandante fundamenta su pretensión esencialmente en:

**3.1.** Por denuncia de parte de fecha 01 de Diciembre del 2011 y su ampliatoria de fecha 28 de Diciembre del 2011, interpuesta por Arturo García Morales y Violeta Italia Galindo Ascue contra el Director de la I.E. particular "Colegio Salesianos" del Cusco, Padre Jesús Adrian Jurado Alarcón y los profesores Amarildo Hernan Delgado Alvarez y Elio Kuri Iturriaga Luna, la Fiscalía tomo conocimiento de los actos de violencia, maltrato, hostigamiento e intimidación cometidos por alumnos de la mencionada Institución Educativa que vulneran los derechos del menor E. G. G. alumno del tercer grado de educación secundaria, sección "B" de la Institución Educativa Colegio Salesiano del Cusco.

**3.2.** El menor E. G. G., hijo de los denunciados, fue hostigado, intimidado y maltratado por los menores C. O. A. G., A. A. C. C y E. V. V., convirtiéndose en una víctima de acoso reiterado y sistematizado por parte de sus agresores.

**3.3.** Los estudiantes mencionados obligaban a sus compañeros con amenazas a tener conductas irrespetuosas con sus maestros, a sus compañeros les quitaban el refrigerio, los golpeaban, empujaban, insultaban, les sustraían cosas, los echaban de sus asientos en cualquier momento, etc. teniendo conocimiento de estos hechos el profesor Amarildo Hernan Delgado Álvarez, Tutor de aula y el profesor Elio Kuri Iturriaga Luna, Coordinador de RR.HH. Sin embargo, han permitido que continúen desarrollando estos comportamientos, sin dar aviso a sus padres del agraviado, hechos que han influenciado en el rendimiento académico, puntualidad del agraviado, teniendo temor de encontrarse con sus agresores.

## **SEGUNDO.- ABSOLUCIÓN DE LA DEMANDA.**

**1.-** El demandado Padre Jesús Adrian Jurado Alarcón, Director de la Institución Educativa "Colegio Salesianos de Cusco", por escrito (P. 169), absuelve la demanda en forma negativa; la misma que fundamenta principalmente en:

**1.1.** El recurrente en el mes de Noviembre del 2011 en calidad de Director, no ha conocido ningún acto de violencia sucedida al interior del Centro Educativo, mucho menos actos de agravio del menor agraviado, puesto que el Colegio tiene un Reglamento interno donde se precisa la forma de ejecutar las reclamaciones, las mismas que no han sido agotada por los demandantes, no habiéndose incurrido en omisión ni negligencia, por no tener conocimiento de los hechos materia de investigación.

**1.2.** El Representante del Ministerio Público, no precisa que actos ha vulnerado dicha norma y la sola actuación irregular de la madre del menor agraviado, no puede ser suficiente para imponer una Sentencia por contravenciones, puesto que se pretende imputar hechos desconocidos y ajenos al Centro Educativo, no existiendo pruebas para disponer pretensiones que no tienen sustento factico ni jurídico.



2.- Los demandados Elio Kurt Iturriaga Luna Y Amarildo Hernan Delgado Álvarez Profesores de la Institución Educativa "Colegio Salesianos de Cusco", por escrito (P. 255), absuelven la demanda en forma negativa; fundamentando principalmente:

2.1. Además de lo expuesto en el escrito de absolución de demanda por el co demandado Jesús Adrian Jurado Alarcón (P. 169), se tiene que en calidad de Profesores Titulares en el Centro Educativo particular "Salesianos del Cusco", les causa daño moral y económico, perjudicándolos en su profesión.

2.2. El menor agraviado acusa a 3 menores de ser autores de agresión o bullying, debiendo ser canalizados en la vía judicial o Fiscal, pero no involucrar a los profesores o al Centro Educativo, no existiendo precedente ni antecedente al interior del Colegio, además que en la agenda de los alumnos esta glosado el Reglamento Disciplinario del Colegio, donde se establece el conducto regular para interponer quejas o denuncias, así como denunciar a los menores a través de sus representantes legales.

### TERCERO.- ACTIVIDAD JURISDICCIONAL

1.- Auto Admisorio: Por **Res. N° 01** del 23 de Enero del 2012 (P. 141), se admitió a trámite la demanda por contravención a los derechos del niño y adolescente (Derecho a la integridad personal y a la protección por los directores de los centros educativos), en agravio del adolescente E.G.G, representado por sus progenitores Arturo Garcia Morales Y Violeta Itala Galindo Ascue, contra el Director de la Institución Educativa "Colegio Salesianos de Cusco", Padre Jesus Adrian Jurado Alarcon y de los profesores Amarildo Hernan Delgado Alvarez Y Elio Kurt Iturriaga Luna, en la vía del proceso único; corriendo traslado a los demandados, siendo notificados personalmente conforme a las cédulas (P. 144, 227, 242).

2.- Absolución de la demanda: Por Res. N° 03 (P. 181) y Res. 09 (P. 255) se da por absuelto el traslado de la demanda por parte de los demandados.

3.- Audiencia Única: Verificada el día 27 de junio del 2012, conforme el acta (P. 344) y continuada en actas de fechas 25 de Julio 2012 (P. 394 al 399), 22 de Agosto del 2012 (P. 400 al 401), del 26 de setiembre del 2012 (p. 429 al 434); donde el Juzgador declaró Saneado el Proceso, propuso formula conciliatoria la que no fue aceptada, fijó los puntos controvertidos, se Resolvieron las cuestiones probatorias, se admitieron los medios probatorios y se actuaron los mismos, en la forma siguiente:

#### 3.1. Fijación de Puntos Controvertidos:

a) Establecer si Eduardo García Galindo fue víctima de violencia familiar, maltrato, hostigamiento e intimidación cometidos por los alumnos de la Institución Educativa Salesianos y si Jesús Adrian Jurado Alarcón, Amarildo Hernan Delgado Alvarez y Elio Kurt Iturriaga Luna, como Director y docentes del mismo, conocían de estos hechos y no tomaron medidas para impedir tales actos y de protección para la integridad personal del menor.

b) De ser positiva la respuesta al primer punto controvertido, establecer si el menor Eduardo García Galindo ha sufrido daño, susceptible de indemnización por los demandados.

### **3.2. Cuestiones Probatorias:**

- A)** Por Res. N° 15 se rechaza de plano la absolución de la tachá, sin que haya sido impugnada.
- B)** Por Res. N° 16, se declaró infundada la tachá testimonial de Ana María Gallegos Lecca.
- C)** Por Res. N° 17, se concedió recurso de apelación contra la Res. N° 16, sin efecto suspensivo y con la calidad de diferida, para que sea resuelta por el Superior Gerárquico.

### **4.- Resoluciones Relevantes:**

- 4.1.** Por Res. N° 19 (P. 376), se dejó insubsistente la admisión del medio probatorio consistente en el informe Psiquiátrico y Psicológico del agraviado.
- 4.2.** Por Res. N° 20 (P. 387) se declaró improcedente la TACHA FORMULADA por los demandados Elio Kart Iturriaga Luna y Amarildo Hernan Delgado Álvarez, contra los CDs y declaración jurada de Ana María Gallegos Lecca y anexo.
- 4.3.** Por Res. N° 21 (P. 394 al 396), se admitió como prueba extemporánea informe de notas, declaración jurada e impresiones de facebook de la página 351 al 358; Resolución que fue apelada por los demandados, siendo concedida sin efecto suspensivo y con la calidad de diferida, por Res. N° 22, para que sea resuelta en el caso de ser apelada la sentencia.
- 4.4.** Por Res. 28 (P. 489 al 491), se admitió como medio probatorio extemporáneo el recibo por honorarios (P. 456), del 09 de setiembre del año 2012, se admitió la tachá formulada por los demandados declarándola infundada y se dispuso la actuación del medio probatorio extemporáneo.
- 4.5.** Por Res. 32 (P. 531), se declaró infundado los medios probatorios extemporáneos ofrecidos por los demandados Kart Iturriaga Luna y Amarildo Delgado Alvarez.
- 4.6.** Por Res. 37, (P. 600) se prescindió de medios probatorios y se dispone que consentida, ingrese a despacho para emitir sentencia, la misma que no fue apelada.

Tramitada la causa conforme a su naturaleza, el proceso se encuentra expedito para emitir sentencia, no siendo necesario solicitar se emita dictamen fiscal, por cuanto el Ministerio Público es parte demandante en el presente proceso.

## **II. FUNDAMENTOS**

### **CONTRAVENCION DE LOS DERECHOS DE NIÑOS Y ADOLESCENTES**

1.- En nuestro país, el Libro segundo del Código de los Niños y Adolescentes (Ley N° 27337), regula el sistema Nacional De Atención Integral Al Niño Y Al Adolescente, estableciendo en su capítulo quinto un régimen especial de contravenciones y sanciones, para asegurar el ejercicio de los derechos de niños y adolescentes, acorde a la doctrina de protección integral, (reconocida por nuestra Constitución Política en su artículo 4°), la misma que reconoce al niño y adolescente como sujeto de derechos, los que deben ser jurídicamente compatibles a determinados parámetros respetuosos del interés superior del



niño, de los principios rectores de derechos humanos y de la Convención sobre los Derechos del Niño.<sup>1</sup>

**1.1.** En ese sentido, conforme lo establece la jurisprudencia<sup>2</sup> y las normas legales vigentes, son Contravenciones todas aquellas acciones u omisiones que atentan contra el ejercicio de los derechos de los niños y adolescentes señalados en la Ley; de otro lado, los jueces especializados están facultados para aplicar las sanciones judiciales correspondientes sobre las contravenciones a los derechos del niño y del adolescente, sanción que podrá ser hasta de diez Unidades de Referencia Procesal, conforme se tiene de las normas legales contenidas en los artículos 69<sup>3</sup>, 72<sup>4</sup> y 137 inciso e) del citado Código de los Niños y Adolescentes<sup>5</sup>.

**1.2.** Asimismo, los funcionarios responsables serán pasibles de multas y quedarán obligados al pago de daños y perjuicios por incumplimiento de estas disposiciones, sin perjuicio de las sanciones penales a que haya lugar, de conformidad al artículo 70 del Código citado.

**1.3.** Por otro lado, a efectos de resolver el Juzgado debe tener en cuenta el Principio del Interés superior del Niño y que los casos de menores de edad son considerados como problemas humanos, reconocidos en los artículos IX<sup>6</sup> y X<sup>7</sup> del Título Preliminar del Código de los Niños y Adolescentes. Por ello, estando a los artículos antes anotados es que el Juzgado debe velar por la supremacía del fondo sobre las formas siempre y cuando garantice el derecho e interés superior del menor.

**1.4.** A su vez, el Tribunal Constitucional como Supremo interprete de la Constitución, respecto del contenido constitucional del Interés superior del niño, niña y adolescente, en la sentencia del expediente N° 02132-2008-PA/TC, en su fundamento 10, ha precisado, "De este modo, el principio constitucional de protección del interés superior del niño, niña y adolescente se constituye en aquel valor especial y superior según el cual los derechos fundamentales del niño, niña y adolescente, y en última instancia su dignidad, tienen fuerza normativa superior no sólo en el momento de la producción de normas, sino también en el momento de la interpretación de ellas, constituyéndose por tanto en un principio de ineludible materialización para el Estado, la sociedad en su conjunto y la propia familia, incluidos claro está el padre, la madre o quien sea el responsable de velar por su derechos fundamentales".

**1.5.** En relación al cumplimiento del debido Proceso, debe tenerse en cuenta, que en la tramitación del presente proceso se ha cumplido con otorgar a los justiciables todas y cada una de las garantías del debido proceso, respetando su derecho de defensa, contradicción, prueba y alegación, sin restricción alguna, de conformidad al Inciso 3 del Artículo 139 de la Constitución Política del Estado; es así que en el presente proceso los demandados y

<sup>1</sup> Ver: Comité de las Naciones Unidas sobre los Derechos del Niño. Observación General N° 10- Los derechos del niño en la justicia de menores. Ginebra, 44º período de sesiones, 15 de enero a 2 de febrero de 2007, numerales 6, 11, 12 y 13.

<sup>2</sup> CAS. N° 2643-2008 LAMBAYEQUE. Sala Civil Permanente de la Corte Suprema de Justicia de la República. (FECHA DE EMISIÓN: 14-10-2008) EN: Explorador Jurisprudencial 50.000 D.J.

<sup>3</sup> Artículo 69.- Definición.- Contravenciones son todas aquellas acciones u omisiones que atentan contra el ejercicio de los derechos de los niños y adolescentes señalados en la ley.

<sup>4</sup> Artículo 72.- Intervención jurisdiccional.- Los Jueces especializados están facultados para aplicar las sanciones judiciales correspondientes, con intervención del representante del Ministerio Público.

<sup>5</sup> Artículo 137.- Atribuciones del Juez.- Corresponde al Juez de Familia:

(...) e) Aplicar sanciones sobre las contravenciones a los derechos del niño y del adolescente. La sanción podrá ser hasta de diez Unidades de Referencia Procesal; y (...).

<sup>6</sup> Artículo IX.- Interés superior del niño y del adolescente.- En toda medida concerniente al niño y al adolescente que adopte el Estado a través de los Poderes Ejecutivo, Legislativo y Judicial, del Ministerio Público, los Gobiernos Regionales, Gobiernos Locales y sus demás instituciones, así como en la acción de la sociedad, se considerará el Principio del Interés Superior del Niño y del Adolescente y el respeto a sus derechos.

<sup>7</sup> Artículo X.- Proceso como problema humano.- El Estado garantiza un sistema de administración de justicia especializada para los niños y adolescentes. Los casos sujetos a resolución judicial o administrativa en los que estén involucrados niños o adolescentes serán tratados como problemas humanos.

representantes del agraviado se han apersonado, han prestado su declaración, han asistido a las Audiencias convocadas por el Juzgado, no habiendo en absoluto deducido nulidad alguna a la actuación del Juzgado, convalidando si es que fuera el caso, alguna nulidad incurrida en la tramitación.

## **2.- El Derecho de Niños y Adolescentes a su Integridad Personal.**

**2.1** El artículo 4 del Código de los Niños y Adolescentes<sup>9</sup>, reconoce que el niño y el adolescente tienen derecho a su integridad personal, por la cual, se debe respetar su integridad moral, psíquica y física y a su libre desarrollo y bienestar. En concordancia con la Constitución Política del Estado, la que en su artículo 2 inciso 1)<sup>9</sup> establece que, toda persona tiene derecho a su integridad moral, psíquica y física.

**2.2.** El derecho a la integridad personal implica el derecho que tiene toda persona de mantener y conservar su integridad física (preservación de órganos, partes y tejidos del cuerpo humano), psíquica (preservación de habilidades motrices, emocionales e intelectuales) y moral (preservación de sus convicciones)<sup>10</sup>. En otras palabras, implica que ninguna persona pueda ser sometida a vejaciones, amenazas, intimidaciones, provocaciones, a tratos crueles o inhumanos o degradantes.

**2.3.** Constituyéndose en consecuencia, un deber del Estado asumido en tratados internacionales proteger el interés superior del niño y del adolescente y el pleno respeto a sus derechos como la integridad moral, psíquica y física; así como proteger su libre desarrollo y bienestar.

## **DELIMITACIÓN DE LA CONTROVERSIA**

**3.-** Del análisis del contenido de la demanda, de la contestación, de la fijación de los puntos controvertidos, se desprende que es objeto del presente proceso:

**3.1.** Determinar si el adolescente Tutelado E.G.G. fue víctima de contravenciones a su derecho a la integridad personal al interior de la Institución Educativa "Colegio Salesianos de Cusco", consistentes en maltrato psicológico, hostigamiento e intimidación cometidas por sus compañeros del tercero de secundaria del referido colegio.

**3.2.** De existir la contravención a la integridad personal del adolescente tutelado, determinar si la Institución Educativa "Colegio Salesianos de Cusco" a través de su director P.A. Jesús Adrian Jurado Alarcón y de los profesores Amarildo Hernan Delgado Alvarez y Elio Karl Iturriaga Luna, conocían de estos hechos y si adoptaron las medidas adecuadas y oportunas conforme a ley para impedir los actos (maltrato psicológico, acoso escolar e intimidación) y brindar apoyo y protección para resguardar la integridad personal del adolescente tutelado.

**3.3.** Establecer si el adolescente tutelado ha sufrido daño psicológico susceptible de ser indemnizado por los demandados, conforme a la magnitud

<sup>9</sup> Artículo 4.- **A su integridad personal.** - El niño y el adolescente tienen derecho a que se respete su integridad moral, psíquica y física y a su libre desarrollo y bienestar. No podrán ser sometidos a tortura, ni a trato cruel o degradante. (...).

<sup>10</sup> Artículo 2.- **Derechos fundamentales de la persona.** Toda persona tiene derecho: 1. A la vida, a su identidad, a su integridad moral, psíquica y física y a su libre desarrollo y bienestar. El concebido es sujeto de derecho en todo cuanto le favorece. (...)

<sup>11</sup> COMISIÓN ANDINA DE JURISTAS, Protección de los derechos humanos. Definiciones operativas. Lima CAJ, 1997, página 76.



del daño causado en el proyecto o expectativa de vida del adolescente tutelado, sin perjuicio de imponerse la multa solicitada.

#### **PRESUPUESTOS DE CARGA Y VALORACIÓN DE LA PRUEBA.**

4. Es necesario precisar que la carga de la prueba corresponde a quien afirma hechos que configuren su pretensión o contradice alegando hechos nuevos y que los medios probatorios son valorados por el Juez en forma conjunta, utilizando su apreciación razonada, conforme así lo dispone el artículo 196º y 197º del Código Procesal Civil; sin embargo, en la resolución sólo serán expresadas las valoraciones esenciales y determinantes que sustentan la decisión. Por ello, conforme lo ha referido la doctrina la finalidad de la prueba, es formarle al juzgador convicción sobre si las alegaciones y hechos que las partes afirman son situaciones ciertas y concretas; Tal convencimiento permitirá decidir con certeza poniendo término a la controversia.

#### **DE LAS CONTRAVENCIONES A LA INTEGRIDAD PERSONAL DEL ADOLESCENTE TUTELADO**

5.- En el presente caso, se denuncia la realización de actos de maltrato psicológico, hostigamiento, intimidación y violencia escolar contra el adolescente tutelado, con la particularidad que estos son efectuados dentro de una Institución Educativa y es cometida por sus propios compañeros de aula, lo que nos permite situarnos ante la existencia de acoso escolar o conocido como BULLYING, el cual constituye un fenómeno social que en los últimos tiempos con marcada frecuencia se vienen suscitando al interior de las instituciones educativas y ante tal situación es necesario conocer sobre su realización, características y consecuencias, que nos permita analizar si viene ocurriendo en el presente caso. Por ello, a Título Ilustrativo podemos señalar:

5.1. El acoso o maltrato entre estudiantes (niños y adolescentes) conocido como "bullying" (término anglosajón que significa intimidar, amedrentar o tyrannizar), consiste en hostigamiento<sup>11</sup>, intimidación<sup>12</sup>, maltrato, violencia, exclusión social<sup>13</sup> y discriminación por parte de jóvenes matones o acosadores que actúan como "líderes negativos", y operan de manera que mediante el trato vejatorio se lesiona la autoestima de estudiantes, que se encuentran en desventaja porque son más jóvenes, tímidos o más sensibles que sus intimidadores, produciéndose un desequilibrio de fuerzas entre acosadores y acosado. En el Informe del experto independiente para el estudio de la violencia contra los niños (2006)<sup>14</sup>, el acoso escolar es cualquier forma de maltrato psicológico, verbal o físico producido entre escolares de forma reiterada a lo largo de un tiempo determinado. Estadísticamente, el tipo de violencia dominante es el emocional y se da mayoritariamente en el aula y patio de los centros escolares. Los protagonistas de los casos de acoso escolar

<sup>11</sup> Hostigamiento: Agrupa aquellas conductas de acoso escolar que consisten en acciones de hostigamiento y acoso psicológico que manifiestan desprecio, falta de respeto y desconsideración por la dignidad del niño. El desprecio, el odio, la ridiculización, la burla, el menosprecio, los moteos, la crueldad, la manifestación gestual del desprecio, la imitación burlesca son los indicadores de esta escuela.

<sup>12</sup> Intimidación: Agrupa aquellas conductas de acoso escolar que persiguen amilanar, amedrentar, apocar o consumir emocionalmente al niño mediante una acción intimidatoria. Con ellas quienes acosan buscan inducir el miedo en el niño. Sus indicadores son acciones de intimidación, amenaza, hostigamiento físico intimidatorio, acoso a la salida del centro escolar. También está relacionada a la Amenaza a la integridad, que es las conductas de acoso escolar que buscan amilanar mediante las amenazas contra la integridad física del niño o de su familia, o mediante la extorsión.

<sup>13</sup> Exclusión social: Agrupa las conductas de acoso escolar que buscan excluir de la participación al niño acosado. El "tú no", es el centro de estas conductas con las que el grupo que acosa segrega socialmente al niño. Al ningunearlo, tratarlo como si no existiera, aislarlo, impedir su expresión, impedir su participación en juegos, se produce el vicio social en su entorno.

<sup>14</sup> Naciones Unidas (2006). Informe del experto independiente para el estudio de la violencia contra los niños, de las Naciones Unidas. A/61/298.



suelen ser niños y niñas en proceso de entrada en la adolescencia (12-14 años).

**5.2.** En el Perú, el Ministerio de Educación a través del D.S. N° 010-2012-ED, estableció que el: **"Acoso entre estudiantes (bullying)."** Es un tipo de violencia que se caracteriza por conductas intencionales de hostigamiento, falta de respeto y maltrato verbal a físico que recibe un estudiante en forma reiterada por parte de uno u varios estudiantes, con el objeto de intimidarlo o excluirlo, atentando así contra su dignidad y derecho a gozar de un entorno escolar libre de violencia"<sup>15</sup>. Por otro lado, en una destacada investigación reciente, el "estudio realizado por los profesores de la Universidad de Alcalá de Henares Iñaki Piñuel y Araceli Oñate, define el acoso escolar como una o varias conductas de hostigamiento y maltrato frecuentes y continuadas en el tiempo donde las agresiones psíquicas adquieren mayor relevancia que las físicas"<sup>16</sup> de allí, que el acoso suele permanecer oculto e imperceptible, dado que en la mayoría de las ocasiones no produce huellas físicas.

**5.3.** El acoso escolar se caracteriza, por tanto, por una reiteración encaminada a conseguir la intimidación de la víctima, implicando un abuso de poder en tanto que es ejercida por un agresor más fuerte (ya sea esta fortaleza real o percibida subjetivamente) que aquella. El sujeto maltratado queda, así, expuesto física y emocionalmente ante el sujeto maltratador, generándose como consecuencia una serie de secuelas psicológicas (aunque estas no formen parte del diagnóstico); es común que el acosado viva aterrorizado con la idea de asistir a la escuela y que se muestre muy nervioso, triste y solitario en su vida cotidiana. En algunos casos, la dureza de la situación puede acarrear pensamientos sobre el suicidio e incluso su materialización, consecuencias propias del hostigamiento hacia las personas sin limitación de edad.

**5.4.** Dentro de las conductas mas usuales de acoso escolar realizadas al interior de las Instituciones Educativas, se tiene a los insultos, sobrenombres (apodos), burlas, humillaciones, desprecio; amenazas contra su integridad personal o sus familiares; difundir rumores falsos, hablar mal de alguien o intimidar en forma directa o utilizando mensajes sms, e-mails o redes sociales; ignorarlo o apartarlo del grupo (Maltrato verbal o psicológico); efectuar patadas, lapos, cachetadas, puñetes, pellizcos, empujones; esconder, robar o romper objetos personales como cuadernos, libros, cartucheras, mochilas, refrigerios y otros; obligar a hacer algo que uno no quiere, (Maltrato Físico). Los que son realizados por un compañero o un grupo (pandilla). Sin embargo, debe tenerse en cuenta, que lo más importante no es la acción en sí misma, sino, los efectos que estos actos producen entre sus víctimas; por ello, no se debe subestimar el miedo que un niño, niña o adolescente intimidado puede llegar a sentir.

**5.5.** Es de observar, que conforme a lo referido por los especialistas, los acosadores tienden a mostrar las siguientes características: Fuerte necesidad de dominar y someter a otros compañeros/as y salirse siempre con la suya. Son impulsivos y de enfado fácil. No muestran ninguna solidaridad con los compañeros/as victimizados. A menudo son desafiantes y agresivos hacia los adultos, padres y profesorado incluidos. Suelen estar involucrados en actividades antisociales y delictivas como vandalismo, delincuencia y drogadicción. -En el caso de los chicos son a menudo más fuertes que los de

<sup>15</sup> Artículo 3. D.S. N° 010-2012-ED. Reglamento de la Ley N° 20179.

<sup>16</sup> Citado en <http://www.educweb.com/Educa/News/Interface.asp?web/Noticias/Noticia.asp?NoticiaID=1925>

su edad y, en particular, que sus víctimas. -No suelen tener problemas con su autoestima. Y cuando el acosador se encuentra en grupo se crece y suele aumentar su violencia contra el acosado.

**5.6.** Asimismo, el tipo más común de víctimas presentan normalmente algunas de las siguientes características: Son prudentes, sensibles, callados, apartados y tímidos. Son inquietos, inseguros, tristes y tienen baja autoestima. Son depresivos y se embarcan en ideas suicidas mucho más a menudo que sus compañeros/as. A menudo no tienen ni un solo buen amigo y se relacionan mejor con los adultos que con sus compañeros/as. En el caso de los chicos, a menudo, son más débiles que sus compañeros(as). Estas características hacen que sean un blanco fácil para los acosadores que se aprovechan de sus debilidades para llevar a cabo su acoso.

**5.7.** Las consecuencias del acoso o violencia escolar en la salud y en el bienestar de los niños son devastadoras. Los efectos del bullying a mediano y largo plazo son múltiples, tanto para el acosador como para el acosado. Según Cerezo (2008)<sup>17</sup> se presentan en un continuo que va desde la pérdida de la capacidad de establecer relaciones de amistad estables hasta llegar a altos grados de depresión – incluso al suicidio – o de deseo de “venganza” como fórmula de escape ante la violencia sufrida. Asimismo el acosador sufre las consecuencias en relación directa con su proceso de desadaptación escolar, extendiendo su conducta antisocial a otras esferas de su vida.

**6.-** Conforme a lo señalado en el fundamento anterior, corresponde determinar si el adolescente tutelado fue víctima de Acoso escolar en la Institución educativa “Colegio Salesianos de Cusco” cuando cursaba el tercer grado de secundaria. En ese sentido, analizado el proceso y de la valoración conjunta y razonada de los indicios, presunciones y pruebas actuadas, se verifica lo siguiente:

**6.1.** Que durante el año 2011, en la sección B1, del Tercero de secundaria de la I.E. Salesianos, donde estudiaba el adolescente tutelado, existía un grupo de alumnos autodenominados los “Faiters” integrado por los alumnos de iniciales F. C., E. V., A. C., C., F. A., C. A., G. y E. Q., conforme se tiene de la declaración del adolescente tutelado y sus compañeros de aula recibidas en la investigación preliminar efectuada por el Ministerio Público (P. 57 al 66), corroborado con las conversaciones y fotos de FACEBOOK (P. 120 al 126), en la que incluso se aprecia al mencionado grupo reunido.

**6.2.** Cabe indicar, que los mencionados alumnos autodenominados “los faiters”, en sus declaraciones recibidas ante la Fiscalía de Familia han referido que no existe el mencionado grupo e incluso que no son amigos entre ellos, lo cual ha quedado desvirtuado, evidenciándose su intención de no decir la verdad, lo cual debe ser valorado como indicios de su conducta y comportamiento en el centro educativo. Además, no se debe dejar de observar, que la denominación “faiters” es un término en inglés que significa entre otros, peleador, luchador, boxeador, lo cual, nos permitiría suponer y dar indicios de la conducta de sus miembros.

**6.3.** Respecto al acoso escolar del que fue víctima el adolescente tutelado, revisada y analizada la Pericia psicológica número 016522-2011-PSC (P. 67), practicada al adolescente tutelado, del contenido de los hechos narrados y actitud psicológica<sup>18</sup>, se aprecia textualmente que fue víctima de lo siguiente:

<sup>17</sup> Cerezo, R. (2008) Acoso escolar. Efectos del bullying. Boletín de la Sociedad de Pediatría de Austria, Cantabria, Castilla y León.

<sup>18</sup> Es necesario señalar, que no se cita textualmente el nombre de los adolescentes agresores, a fin de no vulnerar el derecho a la intimidad, considerando que también se tratan de menores de edad.



(...) "...En mi colegio me molestan, un grupo de chicos que se hacen llamar los FAITERS, me meten lapos, todos los días me metían el golpe en la espalda o lapo en la cara, ponen sus pies en mi carpeta...". "también mi refrigerio me quitaba, me pedía aménazándome dame tu refrigerio sino tu ya sabes, sino le daba se lo sacaba de mi mochila y se lo comían...". "me decía feo se burlaba se reían de mí diciendo ese feo, porque me molestaban empujándome, cuando pasaban por mi carpeta me daba un golpe a veces en la espalda, en el brazo a veces puñetes, golpes en la cabeza, ...". "cuando pasaba por su sitio me ponía su pie y no me dejaba pasar y me insultaba de feo, cara de grosería me dice, también se burlaba diciendo eso es cara o sello..". "me metía un golpe en la espalda, me empujaba o me daba un lapo a veces me volteaba para reaccionar se disculpaba pero seguía molestando...". "no había mi cuaderno de matemáticas y encontré mi cuaderno roto, ...".

(...) "siempre agarran mis cosas sin permiso, ya me quitaron varios cuadernos y por eso no presentaba mis tareas hasta lograr conseguir mi cuaderno o me igualaba, yo también juego basquet, pero ellos me quitaban mi bola de basquet, ya después me lo devolvían burlándose...". "se burlaban de lo que usaba braquets también al profesor de Religión un día le molestaron a mí me dijeron échate y cuando no quise me amenazaron con su puño para que obedeciera todo lo que este grupo indicaba...". "también se lo llevan mi cartuchera; mi libro, uno de ellos me lo tuvo que sacar de su carpeta pero de miedo..".

(...) "Cuando exponía me decían ese feo, me hacían roche, yo me sentía con ganas de desaparecer, me han hecho lo que han querido por lo que no les respondía, por lo que les aguantaba, por los golpes que me daban que me dolía porque lo hacían tan fuerte, sin piedad, se reían, se burlaban y cuando quería decirles algo me decían que me vas hacer que, que y me tenía que quedar callado, impotente, a veces de cólera, tenía que cuidar mis cosas, mi lonchera pero igual se lo llevaban y sino permitía me amenazaban con puños...". "ellos me molestan desde el año pasado, ...". "no contaba a mis Papás porque me daba vergüenza...". "me siento mal por todo lo que me han hecho y por todo lo que tenía que aguantarles, muchas veces no he querido ir al colegio, a veces a mis papas les decía que no quiero ir porque no van hacer nada pero en realidad era porque no quería verlos a mis compañeros por todo lo que me hacían...".

Actitud Personal: (...) "me sentía mal a veces triste total no me importaba seguía, quería que pase el año rápido..."; "les tengo miedo porque andan en grupo y son peligrosos porque en su pandilla, vela a ... que lo pateaban en el suelo, algunas veces hacia los trabajos del colegio sin ganas porque me sentía mal de lo que me molestaban, he bajado de nota, antes tenía mayores notas y ahora estoy aprobando con las justas con once..."; "alguna vez no he dormido pensando en eso, he cambiado en casa un poco estaba sin ganas a veces creo aburrido sin poder que hacer, sin poder contar a mis papás, al día siguiente en el colegio lo mismo de fastidiarme, era casi diario esto por eso es que algunas veces no quería ir al colegio ...".

Habiendo mostrado temblor en las manos y llanto durante la entrevista,

El protocolo de Pericia Sicológica concluye que el agraviado al momento de ser evaluado presentó:

1. Indicadores de afectación emocional como respuesta a hechos narrados donde la intensidad de los malos tratos afecta su integridad psicológica;
2. requiere de manera urgente tratamiento psicoterapéutico.

**6.4.** En ese sentido, del contenido de la pericia psicológica, cuyos hechos referidos son coherentes y coincidentes con lo manifestado por alumnos de aula del 3ro "B" del Colegio Salesianos<sup>19</sup> (P. 57 al 62), se evidencia la existencia de actos del que fue víctima el adolescente Tutelado compatibles con acoso escolar efectuado en su centro educativo<sup>20</sup>, efectuadas por un grupo de alumnos denominados los "falter", tales como maltrato físico consistente en lapos, golpes en la espalda y en el brazo, empujones, puñetes en la cabeza, esconder y sustraer y romper sus cuadernos, robo de su refrigerio, esconder y quitar su pelota de basquet; maltratos verbales y psicológicos, como insultos, sobrenombres, amenazas, intimidaciones, obligar a adoptar conductas inadecuadas, los mismos que por su variedad y la forma constante de realización y conforme lo ha referido el propio adolescente tutelado y sus compañeros de aula, han sido intencionales, reiteradas y permanentes a lo largo del tercer año de secundaria que cursaba, en una muestra de un desequilibrio de poder, hechos que han causado en él miedo, intimidación, deseo de no ir al colegio, donde la intensidad de los malos tratos lo ha afectado en su integridad emocional, generando la baja de su autoestima, que sea pasivo, inseguro, inmaduro y se encuentre tenso, con vergüenza, con cólera, impotencia y sin capacidad de resistir a los actos de acoso del cual es víctima; características que son propias a una víctima de Acoso Escolar.

**6.5.** Si bien es cierto que los adolescentes alumnos involucrados y considerados como parte del grupo los "falter" en sus declaraciones (P. 39 al 40 y 53 al 56) han referido no existir el mencionado grupo y que no han efectuado ningún acto de violencia escolar en contra del adolescente Tutelado, sin embargo, es de valorar los indicios derivados de su conducta asumida en este proceso, así como, lo referido por sus compañeros respecto a la actitud y conducta de los miembros de este grupo al contestar la pregunta 6 de sus declaraciones<sup>21</sup> (P. 53 al 62), los cuales son compatibles con las características propias de agresores de acoso escolar<sup>22</sup>. En ese sentido, se aprecia que en su colegio demuestran una conducta como ser problemáticos, se creen lo máximo, son manipuladores, quieren mandar a todos, maltratan a los alumnos, ponen en problemas a la clase, incluso molestan a los profesores, este último hecho que también ha quedado evidenciado en el proceso cuando en el mes de noviembre del 2011, mostraron conducta desafiante y agresiva contra el R.P. Ronny Ayala en la

<sup>19</sup> Véase las declaraciones de páginas 53 al 62, donde textualmente se refiere: "maltratan a E.G.G. ... le quitan su pelota. En las Vacaciones de medio año alguien del grupo de los Falter, rompió por la mitad el cuaderno de Lógica Matemática de E.G.G. Los Falter le ponen apodos a E.G.G. y lo discriminan por su aspecto físico y por su forma de ser, también se burlan de él. Algunas veces les escuché insultar a E.G.G. Ellos maltratan a E.G.G. le quitan sus cuadernos y los rompen, le quitan su pelota y le votan al patio hasta el primer piso. También suelen sacar las cosas de su casillero y las esconden. También.

<sup>20</sup> Téngase en cuenta lo desarrollado en el fundamento 5.4. de la presente sentencia, referida a las conductas más usuales relacionadas al acoso escolar.

<sup>21</sup> En sus respuestas refieren: "... Son manipuladores, se creen lo máximo, quieren mandar en la clase a todos, y que todos les sirvan, maltratan a algunos compañeros, sobre todo a E.G.G. y a un miembro de su mismo grupo, E.G. lo tratan como si fuera su perro. Le gritan..." "Son los que siempre molestan en clase, hacen chacota, molestan incluso a los profesores y siempre nos meten en problemas".

<sup>22</sup> Conclusión que se desprende, de tener en cuenta las características comunes de un agresor de acoso escolar desarrollado en el fundamento 5.5. de la presente sentencia y de las conductas en el colegio de los alumnos autodenominados los "Falter".



hora de religión obligando a los demás alumnos del aula a seguirlos, siendo sancionados por ello, incluso suspendiéndolos del colegio conforme se desprende del Audio escuchado en Audiencia única efectuado entre los progenitores del adolescente Tutelado y el R.P. Ronny Ayala y su transcripción (P. 75 al 93); Además, conforme el informe (P. 111), son considerados como líderes negativos. Todo lo cual, nos permite concluir que el grupo de alumnos autodenominados los "Falters" venían asumiendo conductas propias del acoso escolar en contra de los alumnos especialmente en contra del adolescente Tutelado.

**6.6.** Cabe indicar, que los demandados han negado en primer lugar que no existe el grupo de alumnos denominados "Falters" y que menos han efectuado actos de acoso en contra del adolescente tutelado, sin embargo, ante las pruebas y valoraciones efectuadas precedentemente, no han adjuntado prueba alguna que desvirtúe las conclusiones arribadas. Asimismo, centran su defensa en la existencia de otros hechos de agresiones en contra de otro alumno, pero estos son posteriores (25-11-2011) a los actos de acoso y que no enervan lo ya referido.

**6.7.** Es necesario señalar, que en casos como éste donde se pretende acreditar un acoso escolar, no se puede negar la dificultad que ofrece para los demandantes en general la justificación y acreditación de unos hechos reiterados en el tiempo, que se ocultan por su propia naturaleza, y dada la edad del menor y ámbito que se producen, ajeno a su vigilancia y control. Es por ello que ante sospechas de esta naturaleza, acreditado el daño, la doctrina y Jurisprudencia Internacional han referido que se debe invertir la carga de la prueba, siendo esencial y fundamental la actuación activa de la Institución Educativa, sobre todo en las circunstancias y lugares que no son las propias del entorno de la misma clase, en que ese control es más directo y ofrece menor dificultad. Tal dificultad junto con la actitud de negación que ha venido mostrando la Institución Educativa conforme se ha acreditado, determina que parte de las pruebas de tener en consideración, sean incluso las grabaciones que de sus conversaciones ha podido tener los padres del adolescente tutelado con personal de la Institución educativa como con uno de los profesores demandados y el R.P. Ronny Ayala; las mismas que para el caso concreto, corroboran los otros medios actuados en el proceso.

**6.8.** En consecuencia, de los medios probatorios actuados y valorados en el proceso, se ha demostrado que el adolescente tutelado fue vulnerado en su derecho a la integridad personal y libre desarrollo y bienestar, en su condición de alumno del 3ro B de secundaria de la Institución Educativa Colegio Salesianos de Cusco", consistentes en acoso escolar, intimidación, hostigamiento, maltratos verbales, psicológicos y físicos, los que fueron realizadas al interior del colegio y cometidas por sus compañeros de aula en forma reiterada y constante durante el año 2011, los que fueron de tal intensidad que lo han afectado en su desarrollo emocional.

#### **CONTRAVENCIONES POR HOMISIÓN DE FUNCIONES de LAS INSTITUCIONES EDUCATIVAS**

**7.-** Ahora bien, acreditada la existencia de acoso escolar en agravio del adolescente Tutelado, corresponde determinar si la Institución Educativa "Colegio Salesianos de Cusco" tenía la responsabilidad de adoptar las acciones necesarias y oportunas conforme a ley para prevenir e impedir el

acoso escolar dentro del colegio y si conocidos estos hechos por el Director R.P. Jesús Adrian Jurado Alarcón y los profesores Amarildo Hernan Delgado Álvarez y Elio Karl Iturriaga Luna, omitieron cumplir con sus obligaciones adoptando las acciones conforme a ley, resguardando la integridad personal del adolescente tutelado. Para lo cual, previamente, es necesario referirnos a la normatividad nacional e internacional vigente y aplicable al acoso escolar.

**7.1.** El respeto al derecho de niñas, niños y adolescentes a su integridad personal y consecuentemente a vivir en un ambiente libre de acoso escolar, no solo es obligación del estado y todos en general, sino, se extiende también a las Instituciones educativas respecto a sus alumnos, tanto mas que, por mandato constitucional el educando tiene derecho a una formación que respete su identidad, así como al buen trato psicológico y físico, conforme se tiene del segundo párrafo del artículo 15 de la Constitución Política<sup>23</sup>.

**7.2.** En ese mismo sentido, la Convención sobre los Derechos del Niño<sup>24</sup> (1989), considera al niño como sujeto pleno de derechos, siendo que en su artículo 19, determina el marco de responsabilidad que tienen los padres, el representante legal o de cualquier otra persona, para proteger al niño contra toda forma de perjuicio o abuso físico o mental, descuido o trato negligente, malos tratos o explotación, mientras se encuentre bajo su custodia<sup>25</sup>. Lo cual es concordante con la protección que tienen los niños por los directores de los Centros Educativos reconocidos en el artículo 18 del Código de los Niños y Adolescentes<sup>26</sup>. Por ello, es responsabilidad de las Instituciones educativas, que mientras se encuentren los alumnos bajo su custodia, estén libres de todo peligro, de forma que si ocurre alguna agresión o maltrato como es el caso del acoso escolar, en forma inmediata deberán adoptar las acciones necesarias y oportunas, caso contrario son responsables por contravenciones a los derechos de niños, por omisión de sus funciones.

**7.3.** En ese orden de ideas, el estado en cumplimiento de sus obligaciones internacionales y a fin de prohibir el acoso escolar, en cualquiera de sus modalidades, cometido por los alumnos entre sí, ha dado la ley N° 29719, ley que promueve la convivencia sin violencia en las instituciones educativas, vigente desde el 23 de junio del 2011, la que tiene por objeto establecer los mecanismos para diagnosticar, prevenir, evitar, sancionar y erradicar la violencia, el hostigamiento, la intimidación y cualquier acto considerado como acoso entre los alumnos de las Instituciones educativas. La misma que ha sido

<sup>23</sup> Artículo 15.- Profesorado, carrera pública

(...)

El educando tiene derecho a una formación que respete su identidad, así como al buen trato psicológico y físico.

(...)

<sup>24</sup> Convención que fuera ratificada por el Estado Peruano mediante Resolución Legislativa N° 25278 del 3 de agosto de 1990, publicada en el diario oficial El Peruano el 4 de agosto de 1990. El texto de la mencionada Convención se publicó en Separata Especial el 22 noviembre 1990 y mediante Ley N° 25302, publicada el 4 de enero de 1991, se declaró de preferente interés nacional la difusión de la "Convención sobre los Derechos del Niño".

<sup>25</sup> C.D.N.A. Artículo 19 Los Estados Partes adoptarán todas las medidas legislativas, administrativas, sociales y educativas apropiadas para proteger al niño contra toda forma de perjuicio o abuso físico o mental, descuido o trato negligente, malos tratos o explotación, incluido el abuso sexual, mientras el niño se encuentre bajo la custodia de los padres, de un representante legal o de cualquier otra persona que lo tenga a su cargo.

<sup>26</sup> C.N.A. Art. 18.- A la protección por los Directores de los centros educativos.- "Los Directores de los centros educativos comunicarán a la autoridad competente los casos de: a) Maltrato físico, psicológico, de acoso, abuso y violencia sexual en agravio de los alumnos; (...). Art. 7. Ley N° 29719.



reglamentado mediante D.S. N° 010-2012-ED. Normas legales que han determinado obligaciones que deben ser cumplidas por las Instituciones Educativas, destacando las siguientes:

- A)** El Consejo Educativo Institucional (Conei) de cada institución educativa realiza, además de sus atribuciones, las acciones necesarias para diagnosticar, prevenir, evitar, sancionar y erradicar la violencia, el hostigamiento y la intimidación entre escolares en cualquiera de sus manifestaciones; acuerda las sanciones que correspondan y elabora un plan de sana convivencia y disciplina escolar.
- B)** Cada institución educativa tiene un Libro de Registro de incidencias sobre violencia y acoso entre estudiantes, a cargo del director, en el que se anotan todos los hechos sobre violencia, acoso entre estudiantes, el trámite seguido en cada caso, el resultado de la investigación y la sanción aplicada, cuando corresponda. Art. 11, Ley N° 29719.
- C)** Los docentes y los miembros del personal auxiliar de la Institución educativa tienen la obligación de detectar, atender y denunciar de inmediato ante el Consejo Educativo Institucional (Conei) los hechos de violencia, intimidación, hostigamiento, discriminación, difamación y cualquier otra manifestación que constituya acoso entre los estudiantes, incluyendo aquellos que se cometan por medios telefónicos, electrónicos o informáticos y sobre los que hayan sido testigos o hayan sido informados. Art. 6 de la Ley N° 29719.
- D)** Para tales casos, dicho consejo se reúne dentro de los dos días siguientes para investigar la denuncia recibida y la resuelve en un plazo máximo de siete días. Art. 6 de la Ley N° 29719.
- E)** Cuando se trate de casos de poca gravedad, los docentes deben sancionar directamente a los estudiantes agresores, sin perjuicio de su obligación de informar sobre dicho incidente al Consejo Educativo Institucional (Conei), para los efectos de su inscripción en el Libro de Registro de Incidencias sobre violencia y acoso entre estudiantes. Art. 6 Ley N° 29719.
- F)** El director de la Institución educativa tiene la obligación de orientar al Consejo Educativo Institucional (Conei) para los fines de una convivencia pacífica de los estudiantes y de convocarlo de inmediato cuando tenga conocimiento de un incidente de acoso o de violencia. Art. 7 Ley 29719.
- G)** El director, informa a los padres o apoderados del estudiante o estudiantes que son víctimas de violencia o de acoso en cualquiera de sus modalidades, así como a los padres o apoderados del agresor o agresores. (Art. Ley N° 27179).
- H)** En las instituciones educativas PRIVADAS los responsables de la promoción e implementación de la Convivencia Democrática, de no existir un órgano a cargo de las acciones de convivencia, se conformará el equipo responsable de la promoción e implementación de la Convivencia Democrática según su Reglamento Interno. Art. 9.1. Reglamento Ley N° 29719.
- I)** Son funciones del equipo responsable: Adoptar medidas de protección, contención y corrección, frente a los casos de violencia y acoso entre estudiantes, en coordinación con el Director o la Directora. Registrar los casos de violencia y acoso entre estudiantes en el Libro de Registro de Incidencias de la institución educativa, así como consolidar información existente en los anecdotalios de clase de los docentes, a fin de que se tomen las medidas pertinentes y permitan la elaboración de las estadísticas correspondientes. Inc. G y H, del Art. 10, del Reglamento de la Ley N° 29719.

J) Son Funciones del Director de la Institución Educativa: a) Garantizar la elaboración e implementación del Plan de Convivencia Democrática de la institución educativa. b) Supervisar que los procedimientos y medidas correctivas se establezcan y ejecuten en el marco de la Ley, el presente Reglamento y su correspondiente Directiva. Art. 11 del Reglamento de la Ley N° 29719.

K) Para atender los casos de violencia y acoso entre escolares, los procedimientos y las medidas correctivas deben estar establecidos en el Reglamento Interno de cada institución educativa y respetar los derechos de las y los estudiantes, en el marco de la Convención de los Derechos del Niño y el Código del Niño y el Adolescente. Teniendo como premisas de obligatorio cumplimiento: a) Cualquier integrante de la comunidad educativa debe informar oportunamente, bajo responsabilidad, al Director o la Directora, o quien haga sus veces, de los casos de violencia y acoso entre estudiantes. La presente acción no exime de recurrir a otras autoridades de ser necesario. b) El Director o la Directora, el equipo responsable u otro integrante mayor de edad de la comunidad educativa, bajo responsabilidad, adoptará inmediatamente las medidas necesarias para detener los casos de violencia y acoso entre estudiantes. c) El Director o la Directora, en coordinación con el equipo responsable de la Convivencia Democrática, convocará, luego de reportado el hecho, a los padres de familia o apoderados de las y los estudiantes víctimas, agresores y espectadores, para informarles lo ocurrido y adoptar las medidas de protección y de corrección. Estas medidas incluyen el apoyo pedagógico y el soporte emocional a las y los estudiantes víctimas, agresores y espectadores. Conforme a lo establecido por el artículo 13 y 14 del Reglamento de la ley N° 29719.

**7.4.** Asimismo, es de observar, la RD N° 343-2010-ED – anexo 1 numeral 3 de las Normas para el desarrollo de las acciones de Tutoría y Orientación Educativa en las Direcciones Regionales de Educación, Unidades de Gestión Educativa Local, e Instituciones Educativas," señala que frente al acoso escolar la institución educativa tiene la responsabilidad de tomar medidas para detenerlo y prevenirlo.

**7.5.** Jurisprudencialmente se tiene que en el Perú a un no existe referencias sobre la responsabilidad de las Instituciones Educativas por los casos de acoso escolar; sin embargo, En España ya existe jurisprudencia<sup>27</sup> en la responsabilidad civil de los centros educativos ante el acoso escolar por omisión del deber de cuidado, como es la emitida por el Juzgado 44 de Primera Instancia de Madrid el 25 de marzo del 2011 que sentenció a la Congregación Hermanas del Amor de Dios a pagar 40.000 euros a los padres de un exalumno acosado por un grupo de compañeros de forma "continuada, colectiva y reiterada en el tiempo" cuando cursaba Primaria en uno de sus 23 colegios, el de Alcorcón, la misma que fue ratificada por Sentencia 00241/2012 de la Audiencia Provincial de Madrid el 11 de mayo del 2012, en la cual se establece: "La responsabilidad del titular del centro donde estudiaba el alumno, por pasividad ante la denuncia de los padres y por no haber tomado medidas para proteger al menor". Asimismo, El tribunal evoca la sentencia de la Audiencia Provincial de Madrid de 2009 sobre un caso similar -el Colegio Suizo-

<sup>27</sup> Información extraída de: <http://www.abc.es/20110406/sociedad/abc-sentencia-acoso-escolar-201104061014.html>



en la que se basa la demanda, en que quedó constancia de que el acosado estaba "sin protección alguna por aquellos que deberían habérsela dispensado" (los responsables del centro), en un ámbito que escapa al cuidado de los padres.

**7.6.** Asimismo, en el ámbito latinoamericano se tiene jurisprudencia argentina como la sentencia emitida por la Cámara Nacional de Apelaciones en lo Civil el 03 de julio del 2009, en el caso G. R. J. c/ Babar Bilingual School Dominique sobre responsabilidad de la escuela por bullying, en la que determinan: "Es responsable el establecimiento educativo por las agresiones físicas que provocan alumnos menores de su establecimiento a otros compañeros, sin poder alegar al respecto, el caso fortuito eximente de tal responsabilidad". De igual forma, en México se emitió una sentencia por la cual se determina: "Existen normas nacionales e internacionales que obligan a las instituciones educativas a que deben ser un espacio libre de violencia; lo que las obliga a proporcionar un lugar en donde los muchachos se desarrollen física, mental y psicológicamente. En el fenómeno del bullying, no sólo es responsable quien físicamente causa el daño a un menor, sino también el colegio en el que se realiza la acción, por no tener el cuidado de proteger el estado físico y la integridad que debe haber en las escuelas".<sup>28</sup>

**8.-** En relación a la responsabilidad de la Institución Educativa "colegio Salesianos de Cusco" a través de su Director y profesores por omisión de sus funciones y del deber de cuidado que les correspondía, ante la existencia de acoso escolar por alumnos del centro educativo en agravio del adolescente tutelado efectuada en horarios de clase el año 2011, esta se encuentra demostrada según se tiene de la valoración conjunta y razonada de las pruebas de cargo y de descargo actuadas en el proceso, las que se sustentan en lo siguiente:

**8.1.** Se ha demostrado incuestionablemente que el adolescente tutelado fue víctima de acoso escolar durante el año escolar 2011, cuando cursaba el tercero de secundaria sección (B), por parte de un grupo de alumnos de su misma aula en forma reiterativa y permanente en el tiempo, con la intención de agredirlo los que fueron de tal gravedad que le han causado daño afectándolo en su integridad personal, conforme ya se ha desarrollado en los fundamentos 5 y 6 de la presente sentencia.

**8.2.** Que el referido acoso escolar se produjo al interior de la Institución Educativa, es decir, dentro del ambiente escolar en el ámbito de vigilancia y control que todo centro educativo ha de prestar a sus alumnos, en tanto ejercen las facultades de guarda y custodia de los mismos, en sustitución de sus progenitores, conforme a las obligaciones establecidas en el art. 19 de la CDn, la Constitución Política del Estado y el artículo 18 del CDNA. Por ello, es imputable a la Administración educativa responsabilidad por no haber prestado el Director y los profesores la debida atención, vigilancia y cuidado para evitar el Acoso Escolar del que fue objeto por parte de otros alumnos cuando se encontraban en la propia institución Educativa.

<sup>28</sup> Información extraída de: [http://www.forojuridico.org.mx/Foro\\_Juridico/Bullying\\_y\\_Justicia.html](http://www.forojuridico.org.mx/Foro_Juridico/Bullying_y_Justicia.html)

**8.3.** Conocidos los hechos de Acoso Escolar por los progenitores del Adolescente Tutelado, cumplieron con denunciarlo ante el Director conforme lo regula la Ley N° 29719 y su reglamento, es así, que el 21 de noviembre del año 2011, presentaron una carta al Director demandado (P. 7) reiterada el 09 de noviembre (P. 8), donde le hacen de conocimiento los referidos hechos del cual fue víctima su hijo; así como, en fecha 23 de noviembre del año 2011 conversaron con el profesor Amarildo Delgado Álvarez con la misma finalidad; evidenciándose de este modo, que no obstante ha ser su responsabilidad conocer los hechos ocurridos al interior del colegio, tuvieron un conocimiento expreso de los hechos de acoso desde el 21 de noviembre del 2011, lo cual se encuentra corroborado con la grabación de la conversación efectuada entre los progenitor y el R.P. Ronny Ayala; de cuyo contenido no solo se desprende que el Director conocía de la carta en dicha fecha, sino, de su negativa a entrevistarse con los progenitores del menor, por la molestia que en el generó el contenido de la carta al considerar que es atentatorio al prestigio del colegio.

**8.4.** El Director y los profesores en el proceso asumieron la conducta de negar en forma constante la existencia del acoso escolar en contra del adolescente tutelado, conforme se tiene de sus contestaciones a la demanda y sus declaraciones efectuadas en Audiencia Única, hecho que determina que parte de las pruebas de tener en consideración, sean las grabaciones presentadas por los progenitores, grabaciones no impugnadas ni contradichas por la parte demandada, salvo en su valoración, resultando de las conversaciones que ante la denuncia de los hechos ocurridos fueron la de preocuparse por el prestigio del Colegio, minimizar los hechos y de reacción en contra de los progenitores, sin preocuparse por adoptar las acciones inmediatas para resguardar los derechos del adolescente, por lo contrario, demostrando la falta de deber de cuidado.<sup>29</sup>

**8.5.** Si bien es cierto, El demandado R.P. Jesús Adrian Jurado Alarcón a referido como argumento de defensa que los progenitores no cumplieron con presentar el reclamo conforme el reglamento del colegio; en ese sentido, se debe señalar, que dicho requisito no es indispensable, en tanto al existir normatividad sobre el acoso escolar en el que la Ley N° 29719 expresamente en su artículo 7 y su reglamento establece que los progenitores deben denunciar ante el Director del Colegio, máxime que la existencia de formalismos aparentes como el presente caso, no pueden estar por encima de los derechos de menores conforme se entiende del principio del Interés Superior del Niño.

**8.6.** Como ya se ha referido en el fundamento 6.7, por la naturaleza de estos casos, se debe invertir la carga de la prueba correspondiendo a los demandados, acreditar las acciones que frente a los actos de acoso escolar han realizado; a ese respecto, no se aprecia documento alguno que evidencie que durante el año 2011 o desde el 21 de noviembre del 2011, hayan tomado alguna acción, por lo contrario se evidencia que no cuentan con el Libro de Registro de incidencias sobre violencia y acoso entre estudiantes, un plan de convivencia democrática, que a esa fecha su reglamento interno prevea específicamente los procedimientos para la

<sup>29</sup> Los mitos sobre el acoso escolar o bullying son: Siempre ha existido y no ha pasado nada. En nuestra I.E. no hay maltrato entre pares. Lo mejor es ocultar para no dañar la imagen de la I.E. Estas cosas fortalecen, curten el carácter de quien las padece. Es cosa de chicos, es una broma, es un juego de niños.



prevención, detección y atención de acoso escolar, y demás obligaciones derivadas de la ley N° 29719, lo cual evidencia, que el colegio no solo omite el ejercicio de sus funciones legales, sino, que se evidencia que sus estructuras y reglamentación interna se encuentran poco preparadas para el análisis que requiere la especial naturaleza de esta situación.

8.7. No se justifica de modo alguno, como es que el colegio ya teniendo conocimiento directo de los actos de acoso, no haya adoptado ninguna acción efectiva a favor del adolescente Tutelado, pese a que se encontraba en la obligación para ello conforme ya se ha referido en el fundamento siete, lo que torna de mayor gravedad su conducta omisiva de deber de cuidado.

8.8. Además de la actitud omisiva del centro, en el proceso ha quedado ratificado que ni el director o los profesores hayan explicado a los progenitores la existencia del acoso escolar o que hayan comunicado a los progenitores de los alumnos involucrados o que les hayan impuesto medida correctiva alguna.

8.9. De otro lado debe valorarse, que si bien es cierto los alumnos involucrados fueron sancionados por el colegio con la suspensión por unos días conforme se tiene de la conversación de los progenitores con el R.P. Ronny Ayala, esto fue por actos de indisciplina en el aula y no por los actos de acoso escolar, de lo que se infiere que el colegio si adopta medidas correctivas, pero, no en los casos de acoso en particular, por no contar con los procedimientos y herramientas adecuadas para atenderlos en forma inmediata y oportuna.

8.10. Respecto a los informes psicopedagógicos presentados por los demandados (P. 110 y 111), con los que se demostraría que no existía acoso escolar, contrariamente de su valoración se tiene que el adolescente tutelado no fue remitido ni evaluado por el área psicopedagógica no siendo atendido oportunamente, y que en relación a los alumnos agresores, que el colegio conocía que estos eran líderes negativos, hecho que por lo contrario debió preocupar a los demandados y adoptar las medidas correspondientes.

8.11. En ese sentido, teniendo en cuenta lo desarrollado en el fundamento siete, queda claro que la Institución Educativa es responsable por la falta de cumplimiento de su obligación, consistente en preservar y proveer todas las medidas necesarias para salvaguardar la integridad física del agraviado, ocurridas dentro de la escuela y que para el caso concreto, No sólo, no se agotaron en este caso por parte del colegio las medidas de vigilancia y control que tenía a su disposición, sino que además, no adoptó ninguna adicional.

8.12. Finalmente, los demás medios probatorios aportados por las partes y admitidos por el Juzgado, no referidos en esta resolución, no desvirtúan de forma ni modo alguno los considerandos precedentes.

8.13. Todo lo cual nos permitiría concluir, que la Institución Educativa "colegio Salesianos de Cusco", por intermedio de su director y Profesores demandados, incurrió en una conducta omisiva de deber de cuidado de uno de sus alumnos, ante "una situación de acoso que toda la clase y profesores conocían", por lo cual lo hace responsable del daño ocasionado, al dejar de aplicarse en la escuela los mecanismos para impulsar una cultura de protección a los derechos de la infancia, basados en el contenido de la Convención sobre los Derechos del Niño. Por tanto, no sólo es responsable quien físicamente causa el daño, o los padres o tutores del menor de edad, sino también el colegio, fundamentalmente por no tener el cuidado debido.

de proteger la integridad personal de sus alumnos que debe existir en las escuelas.

#### **DE LA INDEMNIZACIÓN DE DAÑOS Y PERJUICIOS:**

9.- A efectos de determinar la indemnización para el presente caso, es aplicable el artículo 1984 del Código Civil, valorando la intensidad del daño causado y su relación con la actuación de los demandados; en tal virtud, se debe considerar lo siguiente:

9.1. El artículo 1984 del Código Civil en forma expresa señala: "El daño moral es indemnizado considerando su magnitud y el menoscabo producido a la víctima o a su familia".

9.2. Como ya se ha desarrollado, es responsabilidad de las instituciones educativas que mientras se encuentren los alumnos bajo su custodia, estén libres de todo peligro, de forma que si ocurre maltrato físico o psicológico como el acoso escolar, tendrán que indemnizarlo. Pues la culpa o negligencia supone causar un daño a otra persona, por falta de previsión, cuando debió haberlo previsto. Entendiendo por daño, el mal, la lesión, el perjuicio que puede sufrir una persona en ella misma o en sus bienes, los que deben tener una especial consideración cuando se tratan de daños producidos a menores de edad, los mismos que en el presente caso ya han sido acreditados y han sido de tal intensidad que han afectado emocionalmente al adolescente Tutelado (Véase la pericia psicológica) y que incluso es necesario tenga que recibir terapia psicológica especializada conforme se evidencia de documento (P. 322 al 324).

9.3. en el presente caso, existe una relación de causalidad entre la omisión de los demandados, que deviene en un acto de negligencia, y el daño sufrido por el adolescente Tutelado, con lo cual se han vulnerado sus derechos fundamentales como el de la integridad personal el cual ya se ha desarrollado, reconocido en el artículo 4 del Código de los niños y adolescentes, así como, el derecho a la Protección por los Directores de los Centros Educativos (reconocido en el artículo 18 del mencionado Código), protegidos por la Convención sobre los Derechos del Niño y la Constitución Política del Estado.

9.4. Cabe señalar, que la esencia de la culpa radica en la falta de diligencia o previsión. Así, en este caso el daño causado ha de atribuirse más a la falta de vigilancia de la persona que queda como responsable que del propio autor material. En la culpa lo que se sanciona es el no haber mostrado una mayor diligencia, poniendo los medios correctivos necesarios para evitar el daño que se pudo prever.

9.5. como se ha señalado en jurisprudencia Internacional, "Ciertamente es difícil concretar en cuanto se puede calibrar el sufrimiento de un niño, ante una situación de este tipo, viéndose solo, humillado, atacado de manera continua y sin protección alguna por aquellos que deberían habérsela dispensado, en una edad preadolescente, en la que tan necesaria es para la formación de la propia estima, la seguridad que proporcionan las relaciones con los amigos y compañeros del colegio, y la tutela de aquellos que asumen la dirección de su formación, pues estos hechos se producen en un ámbito que escapan al cuidado de los padres, ajenos a lo que sucede con la vida de su hijo durante el tiempo que es confiado al Centro Escolar. Entiende la Sala que aun siendo



difícil una concreción económica la suma peticionada como indemnización no es excesiva y cumple la función reparadora del daño causado, por lo que procede estimar la demanda en cuanto a la cantidad reclamada...".

**9.6.** Por ello, en relación al monto de la indemnización, como autorizada doctrina ha manifestado, el daño moral de la víctima resulta muy a menudo imposible de cuantificar, pues el dolor, la frustración y perjuicio en el proyecto de vida en algunos casos simplemente no es cuantificable, el caso concreto no es la excepción, y se deja pues en muchos casos al criterio razonado del Juzgador teniendo en cuenta el menoscabo y la magnitud de los daños producidos a la víctima, y habiéndose acreditado que al adolescente tutelado en forma culposa se le ha causado un daño, debido a que ha sido víctima de acoso escolar, se llega a la convicción que el monto por indemnización deberá de ser de S/. 10,000.00, considerando los tratamientos, menoscabos y demás argumentos referidos por el Ministerio Público y los padres del Adolescente Agraviado.

#### **DE LA SANCIÓN**

**10.-** Que, las contravenciones son todas aquellas acciones u omisiones que atentan contra el ejercicio de los derechos de los niños y adolescentes señalados en la Ley, conforme se tiene del antes invocado artículo 69 del Código de los Niños y Adolescentes; y en el caso de autos, se ha acreditado la contravención al derecho a la integridad personal, moral y psíquica de los menores agraviados agraviado,

**11.-** Que, de otro lado, los Jueces especializados están facultados para aplicar las sanciones judiciales correspondientes sobre las contravenciones a los derechos del niño y del adolescente, sanción que podrá ser hasta de diez Unidades de Referencia Procesal, conforme se tiene de las normas legales contenidas en los artículos 72 y 137 inciso e) del citado Código de los Niños y Adolescentes, consiguientemente los demandados, al haberse acreditado su responsabilidad sobre los hechos materia de proceso, debe ser sancionados con una multa que debe ser fijada con un criterio de equidad y en observancia de los principios de proporcionalidad y razonabilidad.

#### **DE LAS RECOMENDACIONES Y EXORTACIONES**

**12.-** No obstante a lo ya resuelto para el presente caso, éste Juzgado en cumplimiento del rol Tuitivo que tiene para garantizar el respeto del derecho a la integridad personal de niñas, niños y adolescentes reconocidos en nuestra legislación y tratados internacionales, no puede pasar por desapercibido que el acoso escolar o bullying es un fenómeno social el cual se ha ido evidenciando e incrementando durante los últimos años, siendo obligación del estado a través de sus diferentes estamentos como el Ministerio de Educación, los Gobiernos Regionales, las Direcciones Regionales de Educación y las propias Instituciones Educativas sean públicas o privadas, adoptar las acciones necesarias para prevenir, detectar e intervenir ante la existencia de acoso escolar, contando con los procedimientos adecuados para realizar las investigaciones e imponer las medidas correctivas en forma inmediata y oportuna, es decir, en el plazo mas breve posible cumpliendo conforme se tiene dispuesto en La Ley N° 29719 y su reglamento;

13.- sin embargo, se tiene que en nuestra ciudad, lamentablemente la incidencia de acoso escolar ha ido en aumento sin que los responsables hagan mucho al respecto, conforme se tiene de un último estudio realizado por la Defensoría del Pueblo del Cusco difundido en julio del presente año<sup>30</sup>, que revela que la violencia o acoso escolar en instituciones educativas viene incrementándose, es así, que más del 80% de niños considera como un hecho "normal" los actos de violencia al interior de sus colegios y dentro de su hogar; ningún colegio ha implementado el registro de incidencias de violencia en todas las instituciones educativas, a pesar que hace dos años se emitió la Ley N° 29719 que obliga a contar con el mencionado registro. Asimismo, el Programa Estratégico de la Niñez de World Visión, refiere que el 50% de estudiantes de la región ha sido objeto de bullying; y el 34% no denuncia el hecho; además de los suicidios existentes producto del bullying abrumados por los castigos que reciben en sus centros de estudio y que en el Cusco ya se han registrado casos graves derivados de la existencia de violencia en el Colegio como los casos de asesinatos de alumnos de los Colegios San Antonio y Garcilaso producidos por sus propios compañeros; Los cuales son indicadores, de la necesidad de que las autoridades responsables ya referidas y los directores de las propias instituciones Educativas públicas y privadas asuman con responsabilidad el rol que les corresponde, para enfrentar el problema del acoso escolar y prevenir futuros casos que podrían ser lamentables.

14.- De otro lado, es indispensable tenga que cambiar la actitud de los directores, profesores y personal de las instituciones educativas, quienes ante los posibles indicios de acoso escolar, reaccionan negándola, preocupándose por la imagen del colegio, minimizándola, entre otros, sin atender adecuadamente el caso, esto aunado a que no se encuentran preparados para enfrentar casos de bullying, siendo indispensable que se implementen el plan de convivencia, el registro de casos por acoso escolar, procedimientos conforme al estipulados en su reglamento interno, que permitan enfrentar este fenómeno social y que los directores, profesores, personal administrativo y los propios alumnos y alumnas estén atentos ante posibles situaciones de «bullying», a fin de comunicarla oportunamente y aplicar las medidas correctivas de manera inmediata. Teniendo presente, que tanto el agresor como la víctima son menores de edad que sufren y necesitan ser atendidos, tratados y protegidos.

15.- Por ello, con la convicción por el pleno respeto de los Derechos humanos y en especial de menores de edad, se debe exhortar para que las Instituciones Educativas sean Públicas o Privadas adopten medidas urgentes tales como que los colegios implementen en sus instituciones educativas, procedimientos adecuados y oportunos para atender cuando se presenten casos de acoso escolar; implementar el registro referido en la ley N° 29719; se trabaje en un protocolo de intervención cuando se detecten casos de acoso escolar, se cuente con el plan de convivencia escolar, se brinde al estudiante información clara y sencilla sobre el acoso escolar, sus efectos y consecuencias y las medidas de protección, se establezcan mecanismos de denuncia sencilla, anónima mediante un correo electrónico y abusos en el centro educativo.

<sup>30</sup> Artículo: El 80% de niños considera normal actos de violencia; la republica.pe, en: <http://www.larepublica.pe/16-07-2013/bullying-el-80-de-ninos-cusquenos-considera-normal-actos-de-violencia>.



que permitan denunciar a la víctimas o sus compañeros la existencia del acoso para que pueda intervenir el equipo responsable oportunamente; que se realicen jornadas de capacitación y concientización en las instituciones educativas para docentes y alumnos y que se efectúen visitas de supervisión e inspección por la Defensoría del pueblo y el INDECOPI respectivamente en los colegios para verificar si alguno de los estudiantes es víctima de acoso escolar, conforme a sus competencias reconocidas en la Ley N° 29719 y su reglamento.

**16.-** Con relación a las **costas y costos**, no requiere ser demandado y es de cargo de la parte vencida, salvo declaración judicial expresa y motivada de exoneración, conforme se tiene de la norma legal contenida en el artículo 412 del Código Procesal Civil; en consecuencia, el demandado debe reembolsar las costas y costos generados por este proceso.

Por los fundamentos expuestos, en aplicación de las normas legales citadas, valorando los medios probatorios y de conformidad a lo dispuesto por el numeral 6 del Artículo 139° de la Constitución Política del estado, artículo 22° del TUO de la Ley Orgánica del Poder Judicial, los artículos 179 y 180 del Código de los Niños y Adolescentes, el Tercer Juzgado de Familia de Cusco IMPARTIENDO Justicia a Nombre del Pueblo de quién emana tal voluntad resuelvo.

### III. FALLO

**PRIMERO.- Declarar FUNDADA** la demanda sobre contravenciones a los derechos del niño de páginas ciento treinticuatro y siguientes interpuesta por el Representante del Ministerio Público contra el Director de la Institución Educativa "Colegio Salesianos de Cusco", R.P. Jesús Adrián Jurado Alarcón y de los profesores Amarildo Hernán Delgado Álvarez y Elio Kart Iturriaga Luna, por haberse vulnerado el Derecho a la integridad personal del adolescente agraviado E.G.G. consistente en maltrato, hostigamiento, intimidación al interior de la Institución Educativa, como consecuencia de la omisión del ejercicio de las funciones de los demandados establecidas en ley consistentes en no haber adoptado las acciones preventivas y correctivas ante la existencia de acoso escolar, conforme se tiene de los fundamentos expuestos en la presente sentencia.

**SEGUNDO.- Dispongo como medidas de protección:**

1. El cese inmediato de las contravenciones al derecho a la integridad personal, moral y psíquica, del adolescente agraviado.
2. Que el adolescente Agraviado reciba terapia psicológica y especializada a fin de garantizar se restablezca del daño causado y la afectación en su salud psicológica.
3. Que el Director de la Institución Educativa "colegio Salesianos de Cusco", implemente el plan de convivencia democrática, el registro de denuncias por acoso escolar y los procedimientos necesarios para prevenir, impedir, detectar, investigar y sancionar, los casos de acoso entre escolares; cumpliendo con las obligaciones establecidas en la Ley N° 29719 y su reglamento.

**TERCERO.-** Disponer que los demandados por concepto de REPARACIÓN Y RESARCIMIENTO del daño moral causado, deberán cancelar como indemnización a favor del adolescente agraviado la suma de S/. 10,000.00 (diez mil con 00/100 Nuevos Soles), dentro del décimo día que sea notificada la presente.

**CUARTO.-** Imponer a los demandados Director y profesores de la Institución Educativa "Colegio Salesianos de Cusco", la multa equivalente a diez unidades de Referencia Procesal, monto que debe ser depositado en la Cuenta Corriente pertinente del Poder Judicial; una vez quede consentida o ejecutoriada la presente resolución, póngase en conocimiento de la sanción impuesta a la Unidad de Gestión Educativa local de la Ciudad del Cusco .-

Con costas y costos.

**QUINTO.-** Recomendar a las Instituciones educativas privadas y a las Asociaciones que las agrupan, adoptar las acciones necesarias a fin de prevenir e impedir el acoso escolar o bullying dentro de sus Instituciones Educativas; incorporar en sus reglamentos internos procedimientos de actuación inmediata y oportuna, para detectar y atender los casos de acoso escolar que se presenten y cumplir con las obligaciones establecidas en la Ley N° 29719, su reglamento y demás normas vigentes sobre la materia.

**SEXTO.-** Recomendar a la Dirección Regional de Educación de Cusco cumplir con su rol de supervisar a las Instituciones Educativas, a fin de verificar el cumplimiento de la Ley N° 29719 y prevenir el acoso escolar entre estudiantes, con consecuencias graves como lesiones, suicidios o homicidios.

**SÉTIMO.-** Exhortar al ministerio de Educación, Gobierno Regional, Defensoría del Pueblo e INDECOP, a que actúen en el marco de sus competencias, garantizando en todo momento el Derecho de los niños, niñas y adolescentes, a tener una educación, en un entorno escolar libre de violencia, para prevenir casos de acoso entre escolares. **T. R. y H. S.**

ERBR





PODER JUDICIAL  
DEL PERÚ

Corte Superior de Justicia de Piura  
Segundo Juzgado Mixto de Castilla- Sede calle los Rosales Mz. H, Sub Lote. B- Urb. Miraflores -  
Castilla.



## 2º JUZGADO MIXTO - CASTILLA

EXPEDIENTE : 00761-2016-0-2011-JM-FC-01

MATERIA :-PROTECCION DE INTERESES DIFUSOS E INDIVIDUALES  
NIÑO Y ADOLESCENTE

JUEZ : [REDACTED]

ESPECIALISTA : [REDACTED]

DEMANDADO : VERONICA INES VEGAS CHIYON

AGRAVIADO : [REDACTED]

## RESOLUCIÓN NÚMERO: DIEZ (10)

Piura- Castilla, [REDACTED] de junio del dos mil diecisiete

La Magistrada del Juzgado Transitorio Mixto de Castilla - Piura, ejerciendo justicia en  
nombre de la Nación, ha expedido la siguiente:

## SENTENCIA

### I. ANTECEDENTES

#### Objeto de la pretensión:

1. La Fiscalía Mixta de Castilla, solicitando tutela jurisdiccional efectiva interpone  
demanda contra VERONICA INES VEGAS CHIYON, por CONTRAVENCION A  
LOS DERECHOS FUNDAMENTALES: A LA INTEGRIDAD PSÍQUICA y FÍSICA,  
LIBRE DESARROLLO y BIENESTAR, así como la DIGNIDAD de la adolescente  
[REDACTED] a fin de que se declare que la demandada  
contravino los derechos de la citada adolescente.

#### Trámite:

2. Admitida a trámite la demanda, mediante resolución N° 01 de fecha 11 de mayo del  
2016, se cumple con notificar a la demandada<sup>1</sup>; la misma que no cumple con  
contestar la demanda, por lo que, mediante resolución N° 02, de fecha 12 de julio  
del 2016, se declara rebelde y fija fecha para la audiencia única.
3. Seguidamente, se lleva a cabo la audiencia única<sup>2</sup>, con la con la presencia de la  
adolescente, se fijan los puntos controvertidos, admiten los medios probatorios,  
siendo el estado del proceso el de emitir la correspondiente sentencia.

<sup>1</sup> Página 85 y 86

<sup>2</sup> Páginas 108 a 110

**Fundamentos del demandante:**

4. Se tiene que con fecha 02 de noviembre del 2015 doña [REDACTED] formula denuncia contra la docente [REDACTED] Directora de la I.E. [REDACTED] en agravio de su hija [REDACTED] expone como fundamentos que su hija es una persona con discapacidad, motivo por el cual se moviliza en silla de ruedas, siendo que desde el mes de abril del 2015, la denunciada, Directora de la I.E. [REDACTED] le dice que no había personal para que ayude a su hija y que debe cambiarla de colegio a uno particular o especial, habiendo dispuesto que nadie le ayude con su hija; sin embargo pese a los inconvenientes ha logrado que su hija culmine sus estudios.-
5. Agrega que la denunciada se ha comprometido frente a los representantes del CONEI a brindar apoyo a su hija, sin embargo, no ha cumplido, pues constantemente se burla de su hija y de ella, provocando en su hija una profunda depresión y baja autoestima, su hija es castamente víctima de malos tratos por parte de la denunciada, diciéndole: *"se largue, que no lo quiere ver ahí, y que el próximo año no lo va a recibir"*.
6. La adolescente [REDACTED] sostiene que el 27 de octubre del 2015, en circunstancias que se encontraba en el interior de su aula pasó la denunciada, a quien le preguntó el motivo por el que le había dicho a su mamá que la saque del colegio, quien la miró feo, diciéndole que había hablado con su mamá y que no tenía nada que hablar con ella, agregando que la denunciada siempre la mira mal desde que ha ingresado en el mes de abril, desconociendo el motivo por el que la mira mal.-
7. La docente demandada [REDACTED] en su declaración sostiene que con al adolescente agraviada nunca ha tenido trato, debido que como tuvo que asumir la encargatura de la Dirección y sub dirección, había mucho trabajo, por lo que mayormente conocía los casos de extrema gravedad que llegaba a la dirección y a partir del 1° de julio, regresa el director quien asume su cargo haciendo labores administrativas desde las 13:00 a 15:00, en tanto la niña estudia en horario de la tarde.-
8. Asimismo indica que, la denuncia se ha interpuesto porque existe un complot de un grupo de profesores que han movido a los padres de familia, diciéndoles que el ex director va a regresar, es mas la niña Elia es una respuesta indica "queremos que se vaya", considerando que están utilizando a la adolescente y a su madre.-



Corte Superior de Justicia de Piura  
Segundo Juzgado Mixto de Castilla- Sede calle los Rosales Mz. H, Sub Lote. B- Urb. Miraflores -  
Castilla.

9. En adición a la imputación realizada por la adolescente agraviada se cuenta con otros elementos de convicción que acreditan la afectación emocional sufrida por esta por parte del denunciado, como es el Protocolo de Pericia Psicológica N° 001013-PSC que concluye: "...indicadores de afectación emocional compatible a maltrato psicológico".-

#### **Argumentos del demandado**

10. No fundamenta argumento alguno por tener la condición de rebelde.-

### **II. FUNDAMENTOS DE LA DECISIÓN:**

#### **Delimitación de la controversia:**

11. Es materia de pronunciamiento jurisdiccional, la comisión de actos de contravención a los derechos fundamentales a la integridad psíquica y física; libre desarrollo y bienestar, y dignidad.

#### **De la Contravención:**

12. Es necesario hacer mención que, el artículo VII del Título Preliminar del Código de los Niños y Adolescentes - Ley N° 27337 establece que "en la interpretación y aplicación del presente Código se tendrá en cuenta los principios y las disposiciones de la *Constitución Política del Perú*, la *Convención sobre los Derechos del Niño* y de los demás convenios internacionales ratificados por el Perú. En todo lo relacionado con los niños y adolescentes, las instituciones familiares se rigen por lo dispuesto en el presente Código y el Código Civil en lo que les fuere aplicable".
13. El artículo 69 del Código de los Niños y Adolescentes define a la figura jurídica de la contravención que "[...] son todas aquellas acciones y omisiones que atentan contra el ejercicio de los derechos de los niños y adolescentes señalados en la ley". De igual modo el artículo 72 del citado Código prescribe que: "*Los jueces especializados están facultados para aplicar las sanciones judiciales correspondientes, con intervención del representante del Ministerio Público*".
14. En efecto el artículo 4 del Código de los Niños y Adolescentes, prescribe, entre otros, que el adolescente tienen derecho a que se respete su integridad moral, psíquica y física y a su libre desarrollo y bienestar. No podrán ser sometidos a tortura, ni a trato cruel o degradante. Asimismo nuestra Constitución reconoce en el artículo 1° la defensa de la persona humana y el respeto de su dignidad son el fin supremo de la sociedad y del Estado; de igual forma, en el artículo 2°.1, reconoce,



entre otros que toda persona tiene derecho a su integridad moral, psíquica y física y a su libre desarrollo y bienestar.

15. El Tribunal Constitucional en el expediente 2333-2004-HC/TC, ha estimado entre otros, "El derecho a la integridad personal se encuentra consagrado en el inciso 1 del artículo 2° de la Constitución Política vigente.

En puridad se trata de un atributo indeliblemente vinculado con la dignidad de la persona, y con los derechos a la vida, a la salud, a la seguridad personal y al libre desarrollo y bienestar. (...) En efecto, la dignidad importa el reconocimiento del derecho irrefragable a un determinado modo de existir.

En ese contexto, el ser humano es, *per se*, portador de estima, custodia y apoyo heterónomo para su realización acorde con su condición humana, de allí que la defensa de su integridad forme parte de la dimensión vital de la persona y, que, por ende, la Constitución le reserve deferente tutela y vocación tuitiva. (...)

Igualmente, el derecho a la integridad personal se entronca con el derecho a la seguridad personal, puesto que supone la convicción y certeza del respeto de uno mismo por parte de los demás, en tanto se ejercita un derecho y se cumple con los deberes jurídicos. En efecto, la seguridad personal representa la garantía que el poder público ofrece frente a las posibles amenazas por parte de terceros de lesionar la indemnidad de la persona o desvanecer la sensación de tranquilidad y sosiego psíquico y moral que debe acompañar la vida coexistencial.

#### Del Caso en concreto

16. La Adolescente, en el acto de la audiencia<sup>3</sup> única ha sindicado que la demandada [REDACTED] la trata mal, le miraba mal, incluso una vez que estuvo fuera del salón pasó la directora y le dije que quería saber porque le había dicho a mi mamá que me saque del colegio, ella me miró mal y me dijo que no quería hablar conmigo porque ella había hablado con mi mamá, y se fue molesta, agrega que, la directora no quería que los profesores y alumnos y auxiliares le ayudaran a ingresar al colegio, no quería que este ahí no le trataba como a los demás alumnos, por ejemplo cuando hacían trabajos en grupo los alumnos no se querían agrupar ella pero nadie les decía que le incluyan, la profesora tampoco decía nada.

17. La profesora demandada, en su declaración<sup>4</sup> que la madre de la adolescente la señora [REDACTED] en el mes de abril se acercó a decirle que, había venido en una

<sup>3</sup> Página 108 y 110

<sup>4</sup> Página 55 a 61



PODER JUDICIAL  
DEL PERÚ

Corte Superior de Justicia de Piura  
Segundo Juzgado Mixto de Castilla- Sede calle los Rosales Mz. H, Sub Lote. B- Urb. Miraflores -  
Castilla.

oportunidad en horario de recreo porque quería atender su niña y darle sus alimentos y no le habían querido abrir la puerta, indicándole que por seguridad la puerta se cierra para evitar que los niños escapen y no había portero, y que el personal estaba en otras labores, por lo que no había quien abriera la puerta, pero que se iba hacer las recomendaciones al personal. Luego se hizo una reunión con el personal de limpieza y auxiliar de la tarde, lo mismo que fue verbal, indicándoles que apoyen que era necesario que la niña sea atendida por la señora [REDACTED], disponiendo que alguien esté en la puerta para que le abran la puerta, no teniendo visita de la señora [REDACTED] hasta el mes de noviembre, pero primeo se acercó el 20 de noviembre del 2015 la hija de la señora [REDACTED] de nombre [REDACTED] quien era auxiliar del colegio del 1 año B, muy indignada a indicarle que no la apoyaban a su hermana Elia, que ha visto que existía personal que lo podía hacer y no lo hacían y que lo sentía mucho pero iba a tomar otras acciones si es que no la atendían a su hermana. Asimismo, indica que es falso que ha dicho que la lleven a otro colegio a la niña, y que quien ha dicho eso ha sido el personal del Ministerio de Educación. Además indica que si habían rampas, estas estaban mal hechas, las misma que no han sido en su gestión, y es en su gestión que ya se ha cumplido con gestionar una rampa con pendiente más suave y pasamano, es decir actualmente ye existe un rampa adecuada. Asimismo se ha dispuesta que su aula sea en el primer piso.

18. Si bien la codemandada, niega los cargos, indicando que es falso que haya indicado que se la lleven a otro colegio a la niña, que no la ha tratado mal, y que lo que existe es un complot de un grupo de profesores que han movido a los padres de familia; también lo es que conforme se advierte del Protocolo<sup>5</sup> de Pericia Psicológica N° 001013-2016-PSC, de fecha 07 de abril del 2016, practicado a la adolescente [REDACTED], se concluye, entre otros, que: *"existe indicadores de afectación emocional compatibles a mal trato Psicológico"*, pericia que ha sido ratificada por el Perito Psicólogo de la División médico legal del Ministerio Público [REDACTED], en la continuación<sup>6</sup> de la Audiencia Única, en donde ha precisado que: *" se ha valorado el relato y ahí se relaciona la relación de los padres pero no se evidencia influencia o manipulación de la madre "*, asimismo cuando le pregunta : **¿Precise si la menor identificó a la directora en su manifestación?**, indica que : *" en todo momento de la entrevista la menor se refería a una directora "*. Precizando: *"que la técnica que utilizamos es de entrevista y observación y*

<sup>5</sup> Páginas 69 a 71

<sup>6</sup> Páginas 142 a 144





*en este caso ha existido una coherencia en cuanto a su pensamiento y su aspecto emocional".*

**19.** Bajo este contexto, teniendo en cuenta el protocolo de pericia psicológica, en donde se concluye *existe indicadores de afectación emocional compatibles a maltrato Psicológico*" y lo manifestado por el perito durante la continuación de audiencia, en donde se realizó su ratificación, en donde ha indicado que *no se evidencia influencia o manipulación de la madre, en todo momento de la entrevista la menor se refería a una directora, y que además, ha existido una coherencia en cuanto a su pensamiento y su aspecto emocional*", se puede determinar la responsabilidad de la demandada, en tanto, existen suficientes evidencias del nexo de causalidad entre la conducta desarrollada por la demandada con respecto al maltrato padecido por la adolescente; máxime, si tomando en cuenta la observación de su conducta procesal, quien pese a estar válidamente notificada<sup>7</sup> no cumplió con asistir a la audiencia única; por lo que de conformidad con lo dispuesto por el artículo 282° del Código Procesal Civil, se tiene por valorada la conducta procesal de la demandada.-

**20.** Siendo esto así, se concluye que se ha violado el libre desarrollo de su personalidad de la adolescente, afectando así su integridad moral y psíquica, y su dignidad, más aun que dicha situación ha devenido en trato abyecto desvalorizando así la calidad de ser humano de la agraviada el hecho de haberla mal tratado, teniendo en cuenta su deficiencia física, no como sujeto de derecho en cuya función debe desarrollarse la sociedad y el Estado.

#### **Reparación del daño**

**21.** El daño puede ser naturaleza patrimonial o extrapatrimonial, conforme se concluye de lo delineado por la Corte Interamericana de Derechos Humanos, en la sentencia de reparaciones sobre el caso Loayza Tamayo; instituto el cual se encuentra regulado por los artículos 1984 y 1985 del Código Civil.

**22.** Respecto al daño extrapatrimonial, dada las circunstancias estimadas, se tiene que dichas agresiones padecidas por la agraviada de por sí generan un daño moral, el mismo que no requiere mayor actividad probatoria; dentro del tal contexto es aplicable lo estimado por la Corte Interamericana, al señalar que "la Corte considera que el daño moral a la víctima resulta evidente, pues es propio de la naturaleza humana que toda persona sometida a agresiones y vejámenes como los que han sido

<sup>7</sup> Página 100 y 101

probados en el presente caso experimente un sufrimiento moral. La Corte estima que no se requieren pruebas para llegar a esta conclusión<sup>8</sup>.

23. En tal sentido la reparación del daño, no puede ser fijada atendiendo a pautas fijas y alejadas de nuestra realidad, pues lo que se pretende con la misma es compensar económicamente el menoscabo sufrido por la parte agraviada, dado que dicha situación produce unos sentimientos o estimaciones subjetivas de valor inestimable desde el punto de vista económico y teniendo en cuenta los datos personales de la agraviada; a lo que debe valorarse además, respecto de la agraviada, las consecuencias que produce en su entorno familiar dicha situación pues ésta es la razón fundamental de la fijación de la reparación.

#### **De las costas y costos**

24. Si bien, de conformidad con el artículo 412° del Código Procesal Civil, el pago de costas y costos, no requiere demandarse y está a cargo de la parte vencida, sin embargo, en el caso de autos, la demanda ha sido postulada por el Ministerio Público, el mismo que de conformidad con el artículo 47° de la Constitución, se encuentra exonerado del pago de gastos judiciales, por lo que, estando a lo anotado y a la naturaleza de la pretensión, debe exonerarse a la parte demandada de las costas y costos del proceso.

### **III. DECISIÓN**

Por las consideraciones y normas o dispositivos señalados en los fundamentos de la presente resolución, concordante con lo dispuesto en los artículos 138° y 143° de la Constitución Política del Estado, Administrando Justicia a Nombre de la Nación,

#### **FALLO:**

1. **FUNDADA** la pretensión de contravención interpuesta por el **MINISTERIO PÚBLICO**, en representación de [REDACTED] en contra de [REDACTED]
2. **ORDENO:** Que la demandada pague una reparación, fijada prudencialmente en la suma de Un mil con 00/10 soles a favor de la agraviada, en la forma y plazo de ley.

<sup>8</sup> CORTE INTERAMERICANA DE DERECHOS HUMANOS, CASO LOAYZA TAMAYO, REPARACIONES, FUNDAMENTO 138, INTERNET [http://www.corteidh.or.cr/seriec/seriec\\_42\\_esp.doc](http://www.corteidh.or.cr/seriec/seriec_42_esp.doc).



PODER JUDICIAL  
DEL PERÚ

Corte Superior de Justicia de Piura  
Segundo Juzgado Mixto de Castilla- Sede calle los Rosales Mz. H, Sub Lote. B- Urb. Miraflores -  
Castilla.

**3. DISPONGO** se remitan copias de este expediente a la Dirección Regional de Educación de Piura, a efectos de que actúen conforme a sus atribuciones.

**4.** Declarar sin costas ni costos.

**Notifíquese**, y una vez consentida o ejecutoriada **ARCHIVESE.-**





PODER JUDICIAL  
PIURA

**CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DE PIURA**  
**SEGUNDA SALA CIVIL**

176  
documentos  
defensa  
S.O.

EXPEDIENTE : 00148-2017-0-2001-SP-FC-02  
MATERIA : PROTECCION DE INTERESES DIFUSOS E  
INDIVIDUALES NIÑO Y ADOLESCENTE  
RELATOR : [REDACTED]  
MINISTERIO PUBLICO : MINISTERIO PUBLICO  
DEMANDADO : [REDACTED]  
AGRAVIADO : [REDACTED]

SENTENCIA DE VISTA

RESOLUCIÓN NÚMERO DIECISEIS (16)  
Piura, 15 de noviembre del 2017.

VISTOS: de conformidad con el Dictamen del Fiscal Superior N°  
06-2017-MP-FSM-P, de folios 223-227; Y CONSIDERANDO:

**1.- ANTECEDENTES**

PRIMERO.- Resolución materia de apelación.

Viene en grado de apelación la sentencia contenida en la Resolución N° 10, de fecha 05 de junio del 2017, obrante de folios 167-174, que resuelve: 1. FUNDADA la pretensión de contravención interpuesta por el MINISTERIO PÚBLICO en representación de [REDACTED] en contra de [REDACTED]. 2. ORDENO que la demandada pague una reparación fijada prudencialmente en la suma de un mil con 00/100 soles a favor de la agraviada, en la forma y plazos de ley. 3. DISPONGO que se remitan copias de este expediente a la Dirección Regional de Educación de Piura, a efectos de que actúen conforme a sus atribuciones.

SEGUNDO.- Fundamentos de la resolución apelada.

El A quo sostiene la sentencia impugnada en que:

2.1. Teniendo en cuenta el pronunciamiento de pericia psicológica, en donde se concluye que existen indicadores de afectación emocional compatibles a maltrato psicológico y lo manifestado por el perito durante la continuación de audiencia, en donde se realizó su ratificación, en donde ha indicado que no se evidencia influencia o manipulación de la madre, en todo momento de la entrevista la menor se refirió a una directora, y que además, ha existido coherencia en sus dichos su pensamiento y aspecto emocional, se puede determinar la responsabilidad de la demandada, en tanto, existen suficientes evidencias del nexo de causalidad entre la conducta desarrollada por la demandada

Nancy Castillo Chetres  
SECRETARIA (B)  
Segunda Sala Especializada Civil  
Corte Superior de Justicia de Piura



Piura, 22 de mayo de 2019

## CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DE PIURA SEGUNDA SALA CIVIL

277  
decreto  
sentencia

con respecto al maltrato padecido por la adolescente; máxime, si tomando en cuenta la observación de su conducta procesal, quien pese a estar válidamente notificada no cumplió con asistir a la audiencia única; por lo que de conformidad con lo dispuesto por el artículo 282 del Código Procesal Civil, se tiene por valorada la conducta procesal de la demandada.

2.2. La reparación del daño no puede ser fijada atendiendo a pautas fijas y alejadas de nuestra realidad, pues lo que se pretende con la misma es compensar económicamente el menoscabo sufrido por la parte agraviada, dado que dicha situación produce unos sentimientos o estimaciones subjetivas de valor inestimable desde el punto de vista económico y teniendo en cuenta los datos personales de la agraviada; a lo que debe valorarse además, las consecuencias que produce en su entorno familiar dicha situación pues es la razón fundamental de la fijación de la reparación.

### TERCERO.- Fundamentos de los agravios de la apelante:

La demandada, por escrito de folios 180-199 presenta recurso de apelación señalando como principales fundamentos:

3.1. Que, existe contradicción en la sentencia impugnada; la adolescente la sindicado que la trata mal, la mira mal incluso una vez que estuvo afuera del salón de clases. La contradicción respecto del lugar de los hechos es importante, puesto que contrariamente a lo que señala o pretende señalar la jueza, demuestra una contradicción respecto a la secuencia de los hechos y al mantenimiento de los mismos, y demuestra además, una contradicción en el hilo de fundamentación de la señora jueza, que no puede determinar en su propia sentencia si supuestamente le habría increpado a la adolescente dentro del salón de clases o fuera del mismo. De tal forma que se quiebra la lógica deductiva del hilo conductivo, en el sentido de los hechos, dado que es obvio que la menor lamentablemente ha mentido con estas contradicciones, a tal punto que ha llevado a la jueza a también realizar una exposición de los hechos particular y errada, que incluso la ha dejado más que evidente en su cuestionable por decirlo menos, resolución.

3.2. Que, no es cierto que no haya apoyado a la menor y que haya querido que el personal de la institución no lo haga, dado que muy por el contrario a lo que manifiesta la indicada señora denunciante y su menor hija y conforme al contradictorio fundamento de la jueza, implementó medidas para ayudar a la menor; i) a efecto de facilitar el desplazamiento de la menor se construyó durante su gestión una rampa adicional de las que habían; ii) se cambió al aula donde estudiaba la menor para que este junto a la indicada rampa y así llegar un poco a la misma; iii) reunión con todo el

Nancy Castillo Cherres  
SECRETARIA (C)  
Segunda Sala Departamental Civil  
Corte Superior de Justicia de Piura



Corte Superior de Justicia de Piura

## CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DE PIURA SEGUNDA SALA CIVIL

278  
docentes  
sentencia

personal docente en donde se les exhorta a brindar todas las facilidades del caso a la indicada menor.

3.3. Que, el informe psicológico y la manifestación de la supuesta agraviada por sí solos no pueden ser mérito suficiente para causar convicción, más aún cuando en el presente caso hay abundantes medios probatorios y testigos que dicen lo contrario a lo que en forma direccionada pretende hacer creer estas manifestaciones y lamentablemente esos medios probatorios no han sido meritizados por la propia Jueza, además, de que su sentencia resulta ser contradictoria y sin motivación alguna.

3.4. Respecto a los daños y perjuicios, está claro que no existe un nexo causal entre el supuesto daño causado y los hechos conforme se acaba de exponer y no se ha desarrollado el cómo se ha determinado esos daños, por más que se señale que pueda existir algún nexo para la determinación del daño moral, este tipo de debe exigir un grado de escrupulosidad para ser determinado el mismo.

### CUARTO.- Controversia en el presente proceso

La controversia materia de análisis en esta Superior Instancia consiste en determinar si la resolución apelada ha sido expedida con arreglo a Ley.

## II.- ANÁLISIS

QUINTO.- El recurso de apelación tiene por objeto que el órgano jurisdiccional superior examine, a solicitud de parte o tercero legitimado, la resolución que le produzca agravio, con el propósito de que sea anulada o revocada total o parcialmente; (tal como dispone el artículo 364° del Código Procesal Civil), para que, con el material reunido en primera instancia y el que restringidamente se aporte en la alzada, se examine en todo o parte la decisión impugnada, y se dicte otra en su lugar o se ordene al juez A quo, que expida una nueva resolución de acuerdo a los considerandos de la decisión emanada del órgano revisor.

## MARCO NORMATIVO Y JURISPRUDENCIAL

### SEXTO.- Código de los Niños y Adolescentes

#### Artículo IX.-

Interés superior del niño y del adolescente. En toda medida concerniente al niño y al adolescente que adopte el Estado a través de los Poderes Ejecutivo, Legislativo y

Nancy Gaitio Cherres  
SECRETARIA (E)  
Segunda Sala Especializada Civil  
Corte Superior de Justicia de Piura





PIURA, PERÚ  
2019

## CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DE PIURA SEGUNDA SALA CIVIL

279  
docentes  
sentencias

Judicial, del Ministerio Público, los Gobiernos Regionales, Gobiernos Locales y sus demás instituciones, así como en la acción de la sociedad, se considerará el Principio del Interés Superior del Niño y del Adolescente y el respeto a sus derechos.

### Artículo X.-

El Estado garantiza un sistema de administración de justicia especializada para los niños y adolescentes. Los casos sujetos a resolución judicial o administrativa en los que están involucrados niños o adolescentes serán tratados como problemas humanos.

### Artículo 23.-

Además de los derechos consagrados en la Convención sobre los Derechos del Niño y en este Código, los niños y adolescentes discapacitados gozan y ejercen los derechos inherentes a su propia condición. El Estado, preferentemente a través de los Ministerios comprendidos en el Consejo Nacional de la Persona con Discapacidad, y la sociedad asegurarán la igualdad de oportunidades para acceder a condiciones adecuadas a su situación con material y servicios adaptados, como salud, educación, deporte, cultura y capacitación laboral. Asimismo, se asegura el pleno desarrollo de su personalidad hasta el máximo de sus potencialidades, así como el goce de una vida plena y digna, facilitando su participación activa, igualdad y oportunidades en la comunidad.

### Artículo 69.-

Contravenciones son todas aquellas acciones u omisiones que atentan contra el ejercicio de los derechos de los niños y adolescentes señalados en la ley.

### Artículo 72.-

Los Jueces especializados están facultados para aplicar las sanciones judiciales correspondientes, con intervención del representante del Ministerio Público.

**SÉTIMO.-** Que, el artículo 4, 15 y 16 del Código de los Niños y Adolescentes reconocen el derecho del niño y adolescente a que se respete su integridad moral, psíquica y física y a su libre desarrollo y bienestar, así como el derecho a la educación básica como a ser respetado por sus educadores.

**OCTAVO.-** Que, conforme lo señala el artículo 3 numerales 2º y 2º de la Convención sobre los Derechos de los Niños: "Los Estados partes se comprometen a asegurar al niño la protección y el cuidado que sean necesarios para su bienestar, teniendo en cuenta los derechos y deberes de sus padres, tutores u otras personas responsables de él ante la Ley y, con ese fin, tomarán todas las medidas legislativas y administrativas

Nancy Castillo Chérrez  
SECRETARIA (E)  
Segunda Sala Especializada Civil  
Corte Superior de Justicia de Piura



PODER JUDICIAL  
DE LA UNIÓN

## CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DE PIURA SEGUNDA SALA CIVIL

280  
documentos  
adheridos

adecuadas. (...) Los Estados partes se asegurarán de que las instituciones, servicios y establecimientos encargados del cuidado o la protección de los niños cumplan las normas establecidas por las autoridades competentes, especialmente en materia de seguridad, sanidad, número y competencia de su personal, así como en relación con la existencia de una supervisión adecuada."

NOVENO.- El Principio constitucional implícito del artículo 4º de la Norma Fundamental, establece que: "La Comunidad y el Estado protegen especialmente al niño, al adolescente, (...)". Tal contenido de fundamentalidad es reconocido a su vez por la "Convención sobre los Derechos del niño" de 1989, aprobada por Asamblea General de las Naciones Unidas el 20 de noviembre de 1990, publicada en el Diario Oficial el Peruano el 04 de agosto de 1990, por tanto, conforme se desprende de la Constitución Política del Perú, en todo proceso judicial en el que se deba verificar la afectación de los derechos fundamentales de niños o menores de edad, los órganos jurisdiccionales deben procurar una atención especial y prioritaria en su tramitación.

### DÉCIMO.- El Derecho de Niños y Adolescentes a su Integridad Personal.

El artículo 4 del Código de los Niños y Adolescentes<sup>1</sup>, reconoce que el niño y el adolescente tienen derecho a su integridad personal, por la cual, se debe respetar su integridad moral, psíquica y física y a su libre desarrollo y bienestar. En concordancia con la Constitución Política del Estado, la que en su artículo 2 inciso 1)<sup>2</sup> establece que, toda persona tiene derecho a su integridad moral, psíquica y física. El derecho a la integridad personal implica el derecho que tiene toda persona de mantener y conservar su integridad física (preservación de órganos, partes y tejidos del cuerpo humano), psíquica (preservación de habilidades motrices, emocionales e intelectuales) y moral (preservación de sus convicciones)<sup>3</sup>. En otras palabras, implica que ninguna persona pueda ser sometida a vejaciones, amenazas, intimidaciones, provocaciones, a tratos crueles o inhumanos o degradantes. Constituyéndose en consecuencia, un deber del Estado asumido en tratados internacionales proteger el interés superior del niño y del adolescente y el pleno respeto a sus derechos como la integridad moral, psíquica y física; así como proteger su libre desarrollo y bienestar.

<sup>1</sup> Artículo 4.- A su integridad personal.- El niño y el adolescente tienen derecho a que se respete su integridad moral, psíquica y física y a su libre desarrollo y bienestar. No podrán ser sometidos a tortura, ni a trato cruel o degradante. (...)

<sup>2</sup> Artículo 2.- Derechos fundamentales de la persona. Toda persona tiene derecho: 1. A la vida, a su identidad, a su integridad moral, psíquica y física y a su libre desarrollo y bienestar. El concebido es sujeto de derecho en todo cuanto le favorece. (...)

<sup>3</sup> COMISIÓN ANDINA DE JURISTAS. Protección de los derechos humanos. Definiciones operativas. Lima CAJ. 1997, página 76.

Nancy Castillo Chérrez  
SECRETARIA (B)  
Segunda Sala Especializada Civil  
Corte Superior de Justicia de Piura



Justicia  
Corte Superior de Justicia de Piura

**CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DE PIURA**  
**SEGUNDA SALA CIVIL**

281  
documentos  
electrónico

**DÉCIMO PRIMERO.-** El Tribunal Constitucional a través de su jurisprudencia ha manifestado respecto del derecho a la dignidad que:

"[...] la dignidad de la persona humana constituye un valor y un principio constitucional portador de valores constitucionales que prohíbe, consiguientemente, que aquella sea un mero objeto del poder del Estado o se le dé un tratamiento instrumental. Pero la dignidad también es un *donum* de los derechos fundamentales: por ello es parámetro fundamental de la actividad del Estado y de la sociedad, así como la fuente de los derechos fundamentales. De esta forma la dignidad se proyecta no solo defensiva o negativamente ante las autoridades y los particulares, sino también como un principio de actuaciones positivas para el libre desarrollo de la persona y de sus derechos" (STC 10087-2005-P.A. fundamento 5).

"[...] la realización de la dignidad humana constituye una obligación jurídica, que no se satisface en la mera técnica de positivización o declaración por el Derecho, sino que los poderes públicos y los particulares deben garantizar el goce de garantías y niveles adecuados de protección a su ejercicio; y es que, la protección de la dignidad es solo posible a través de una definición correcta del contenido de la garantía.

Solo así, la dignidad humana es vinculante, en tanto concepto normativo que compone el ámbito del Estado social y democrático del Derecho, aunque no comparte la naturaleza claramente determinada de otros conceptos jurídicos - v.g., propiedad, libertad contractual, etc- ello no puede llevarnos a colocarla, únicamente, en el plano prejurídico o de constructo filosófico. Pues, en la dignidad humana y desde ella, es posible establecerse un correlato entre el "deber ser" y el "ser", garantizando la plena realización de cada ser humano. Este reconocimiento del valor normativo de la dignidad humana, atraviesa por establecer, [...], que en la fundamentación misma de los derechos fundamentales que potencia y orienta los desarrollos dogmáticos y jurisprudenciales, se encuentra la afirmación de la multifuncionalidad que les es inherente, atendiendo a la diversidad de objetivos que pueden perseguir estos derechos en un sistema axiológico pluralista.

Este despliegue en múltiples direcciones inherente a los derechos fundamentales, [...], también se encuentra presente en la dignidad humana, que es comprensiva enunciativamente de la autonomía, libertad e igualdad humana, siendo que todas ellas en sí mismas son necesidades humanas que emergen de la experiencia concreta de la vida práctica [...]" (STC 02273-2003-HC. fundamentos 8 y 9).

**DÉCIMO SEGUNDO.-** En el caso materia de autos, el Ministerio Público formuló demanda contra doña [REDACTED] por contravención a los derechos fundamentales de la adolescente [REDACTED] a la integridad psíquica y física, al libre desarrollo y a la dignidad. Declarándose fundada la demanda y se

Nancy Castillo Cherres  
SECRETARIA (E)  
Segunda Sala Especializada Civil  
Corte Superior de Justicia de Piura





Poder Judicial de la Unión  
2016

**CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DE PIURA**  
**SEGUNDA SALA CIVIL**

232  
docu  
achentados

dispuso se otorgue una reparación por el daño causado en la suma de un mil con 00/100 soles.

**DÉCIMO TERCERO.-** De la revisión de los medios probatorios que obran en autos, este Colegiado considera relevantes:

a) El Acta de declaración de la menor [REDACTED] donde manifestó: "el día 27 de octubre del 2015 cuando estaba afuera de mi aula, pasó la directora [REDACTED] y le dijo directora buenos días me puede decir por qué le ha dicho a mi mamá que me saque del colegio y ella me uró feo y me dijo que ya había hablado con mi mamá y que no tenía nada que hablar conmigo y se fue molesta. La directora siempre me mira mal desde que he ingresado, en el mes de abril que ha ocupado el cargo, desconociendo el motivo de porqué la mira mal. (...) Debido a que a la entrada hay una rampa que está mal hecha y mi mamá necesita ayuda para bairme y hacerme ingresar, y ella va a pedir ayuda a la dirección y nadie le hace caso. Esto sucede desde que ha ingresado la directora [REDACTED] ya las personas no le ayudan a mi mamá. (...) Han sido tres oportunidades que no he podido ingresar y yo me he sentido muy mal porque los profesores, alumnos no me han querido ayudar, habiendo tenido que regresarme a mi casa, no asistiendo al Colegio. (...) He estado deprimida, no quería ir al colegio, me sentía muy mal, triste. Ya no tengo ganas de estudiar, por ello he bajado mis notas."

b) Protocolo de Pericia Psicológica N° 001013-2016-PSC de fecha 07 de abril del 2016 realizada a la menor [REDACTED] donde el psicólogo en el análisis e interpretación de resultados indica: "Actualmente se está viendo afectada por los conflictos que está pasando en el colegio, lo cual le genera un estado de intranquilidad o inquietud interna causado por alguna amenaza o peligro, además le genera inseguridad y falta de confianza al pensar que no sea aceptada y la rechacen por su condición física, volviéndose sumisa y cohibida, es decir, no reconoce sus logros, se desvaloriza así misma y es por ello que se aparta de los demás, se siente menospreciada, todo ello la ha llevado a no poder controlar su estado de ánimo, actuando en situaciones de manera impulsiva y de mal humor, ya no tiene las mismas ganas de ir al colegio e incluso ha perdido el apetito." Concluye: "Indicadores de afectación emocional compatibles a nultrato psicológico".

c) Declaración preliminar de doña [REDACTED] madre de la adolescente, donde señaló: " (...) Que en el mes de abril del mismo año, en circunstancias que llegué con mi niña al colegio, dejando a mi niña en la puerta principal del citado colegio, dirigiéndome a la directora para pedirle apoyo, sin embargo, luego caso omiso y se dirigió a otro lado, optando por regresar con mi hija a mi casa, ya que al ver que nadie nos apoyó, mi hija comenzó a sentirse mal y a llorar (...) "

<sup>6</sup> Folios 31-36.  
<sup>7</sup> Folios 69-71.  
<sup>8</sup> Folios 38-42.

SECRETARÍA (S)  
Segunda Sala Especializada Civil  
Corte Superior de Justicia de Piura





PODERA JUDICIAL  
DE PIURA

**CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DE PIURA**  
**SEGUNDA SALA CIVIL**

283  
documentos  
adientificados

d) Acta de reunión de fecha 20 de noviembre del 2015<sup>8</sup>, donde consta que la madre de la menor venía exponiendo la problemática de su menor hija, e indicó que la directora le había dicho que retire a su hija del colegio; acta de reunión de fecha 26 de noviembre del 2015<sup>9</sup>, donde consta que la madre de la menor venía solicitando apoyo con su menor hija, e inclusive se consigna la existencia de una denuncia por la radio donde se acusaba directamente al personal del colegio del trato hacia la menor.

e) Declaración a nivel judicial de la menor [REDACTED] donde manifestó: " (...) ella me miraba mal incluso una vez estuve fuera del salón pasó la directora yo le dije que quería saber porque le había dicho a mi mamá que me saque del colegio, ella me miró mal y me dijo que no quería hablar conmigo porque ella había hablado con mi mamá (...).

DÉCIMO CUARTO.- La demandada sostiene que, existen contradicciones en los hechos señalados en la sentencia recurrida, pues la adolescente ha sindicado que la directora de la institución educativa la trata mal, la mira mal incluso una vez que estuvo afuera del salón de clases; y luego indica que fue dentro del salón. Sobre el particular, este Colegiado aprecia que si bien puede no existir coincidencia en el lugar de los hechos, esto es, si dicha conversación fue realizada dentro o fuera del salón de clases; ello no enerva las conclusiones del informe psicológico, donde luego de evaluar a la menor se ha concluido que presenta indicadores de afectación emocional compatibles a maltrato psicológico, y que actualmente se está viendo afectada por los conflictos que está pasando en el colegio, los que involucran directamente a la directora de la institución educativa; además este no es el único acto que se denuncia, pues los actos de contravención en agravio de la menor, han venido realizándose desde abril del 2015, conforme señala la madre de la menor en su declaración preliminar; apreciándose que, tanto la declaración preliminar de la menor, como la de su madre, y la realizada por la menor a nivel judicial<sup>10</sup>, resultan ser coherentes y uniformes respecto de los hechos narrados, por lo tanto, este argumento carece de sustento.

DÉCIMO QUINTO.- Asimismo la demandada sostiene que, no es cierto que no haya apoyado a la menor y que haya querido que el personal de la institución no lo haga, dado que muy por el contrario a lo que manifiesta la indicada señora denunciante y su menor hija y conforme al contradictorio fundamento de la Jueza, implementó medidas para ayudar a la menor i) a efecto de facilitar el desplazamiento de la menor se construyó durante su gestión una rampa adicional de las que habían; ii) se cambió el aula donde estudiaba la menor para que este junto a la indicada rampa y así tenga un

<sup>8</sup> Folios 23-24.

<sup>9</sup> Folios 47-53.

<sup>10</sup> Folios 108-110.

<sup>11</sup> Folios 106-111.

SECRETARIA (E)  
Segunda Sala Especializada Civil  
Corte Superior de Justicia de Piura



Poder Judicial  
de la Unión

**CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DE PIURA**  
**SEGUNDA SALA CIVIL**

286  
doce, en los  
ochenta y seis

acceso a la misma; iii) reunión con todo el personal docente en donde se les exhorta a brindar todas las facilidades del caso a la indicada menor.

Al respecto cabe señalar que, independientemente de si efectuó o no políticas de apoyo para la menor en el centro educativo, lo cierto es que, por otro lado, ha tenido actitudes que han venido menoscabando la integridad psíquica, y el normal desarrollo de la menor, lo que ha incidido en el plano educativo, al punto de que su rendimiento ha disminuido, y no tiene ganas de asistir al colegio, conforme ha dejado constancia el psicólogo que la evaluó. Ello además afecta su dignidad como ser humano, por lo que, tratándose de un proceso donde están de por medio intereses de menores deben adoptarse las medidas más idóneas y urgentes para brindar una tutela jurisdiccional efectiva, habiendo quedado acreditada la contravención a sus derechos fundamentales a la integridad psíquica y física, al libre desarrollo y a su dignidad como ser humano.

DÉCIMO SEXTO.- Por otro lado la demandada argumenta que, el informe psicológico y la manifestación de la supuesta agraviada por sí solos no pueden ser mérito suficiente para causar convicción; lo cual es incorrecto, pues en autos obran suficientes medios de prueba que permiten establecer que el estado psicológico de la menor, tiene como causa, los conflictos que vienen ocurriendo en el colegio y que están directamente vinculados al comportamiento de la directora en la institución, lo cual además fue ratificado por el psicólogo en la Continuación de Audiencia única de fecha 14 de noviembre del 2016<sup>11</sup>; verificándose por tanto que, se ha cumplido con el deber de motivación<sup>12</sup>, pues la argumentación del A quo resulta correcta y suficiente, al señalarse los dispositivos legales aplicables al caso, los hechos y medios probatorios que sustentan su decisión y el análisis lógico jurídico que conllevó a la misma.

DÉCIMO SEXTO.- Finalmente, respecto a los daños y perjuicios, la parte apelante cuestiona la existencia del nexo causal entre el supuesto daño causado y los hechos, sin embargo, este elemento ha quedado plenamente acreditado con el informe psicológico conforme ya se ha establecido precedentemente, pues en él se deja constancia que actualmente la menor se está viendo afectada por los conflictos que está pasando en el colegio, los mismos que involucran directamente a la demandada y que ha sido ratificado por el psicólogo en la Continuación de Audiencia única de fecha 14 de

<sup>11</sup> Folios 142-144.

<sup>12</sup> El artículo 139° inciso 5 de la Constitución Política del Estado, concordante con el artículo 42 del Texto Único Ordenado de la Ley Orgánica del Poder Judicial, e incisos 3 y 4 del artículo 122° y 30° inciso 6 del Código Procesal Civil, disponen que toda resolución emitida por cualquier instancia judicial debe encontrarse debidamente motivada. Es decir, debe manifestarse en los considerandos la *ratio decidendi* que fundamenta la decisión, la cual debe constar, por lo que, con los fundamentos de hecho y derecho que expliquen por qué se ha resuelto de tal o cual manera. Sola reconociendo de manera clara las razones que justifican la decisión, los destinatarios podrán elegir los autos necesarios para defender su pretensión.



PODER JUDICIAL  
DE LA UNIÓN

**CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DE PIURA**  
**SEGUNDA SALA CIVIL**

285  
docentes  
achent-  
civil

noviembre del 2016<sup>12</sup>; por lo tanto, existe una relación de causalidad entre la conducta de la demandada, y el daño sufrido por la adolescente, con lo cual se han vulnerado sus derechos fundamentales como el de la integridad personal, al libre desarrollo y a su dignidad como ser humano; debiendo tenerse en cuenta respecto al monto indemnizatorio que, el daño moral de la víctima resulta muy a menudo imposible de cuantificar, pues el dolor, la frustración y perjuicio en la esfera emocional de un ser humano no es cuantificable, y se deja pues en muchos casos al criterio razonado del Juezador teniendo en cuenta el menoscabo y la magnitud de los daños producidos a la víctima, y habiéndose acreditado que a la adolescente se le ha causado un daño, debido a que ha sido víctima de maltrato, se llega a la convicción que el monto por indemnización establecido por el A quo resulta equitativo y prudencial, considerando que la afectación emocional va requerir de tratamientos que le ayuden a superar dicha situación; por lo tanto no existe agravio alguno.

**DÉCIMO SÉTIMO.-** Por los argumentos antes expuestos, este Colegiado, de conformidad con el Dictamen del Fiscal Superior de folios 223-227, estima pertinente confirmar la resolución materia de apelación, ya que la parte demandada no ha desvirtuado en sus agravios, lo resuelto por el órgano jurisdiccional de primera instancia.

**III. DECISIÓN:**

Por estos fundamentos; administrando justicia a nombre de la Nación y con el criterio de conciencia que la Ley autoriza, los señores Jueces Superiores integrantes de la Segunda Sala Civil de la Corte Superior de Justicia de Piura:

**RESUELVEN:**

1. **CONFIRMAR** la sentencia contenida en la Resolución N° 10, de fecha 05 de junio del 2017, obrante de folios 167-174, que resuelve: 1. **FUNDADA** la pretensión de contravención interpuesta por el MINISTERIO PÚBLICO en representación de [REDACTED] en contra de [REDACTED]
2. **ORDENO** que la demandada pague una reparación fijada prudencialmente en la suma de un mil (1000) 00/100 soles a favor de la agraviada, en la forma y plazos de ley.
3. **DISPONGO** que se remitan copias de este expediente a la Dirección Regional de Educación de Piura, a efectos de que actúen conforme a sus atribuciones.

<sup>12</sup> Folios 142-144.

SECRETARÍA (CJ)  
Segunda Sala Especializada Civil  
Corte Superior de Justicia de Piura



Poder Judicial  
2012

**CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DE PIURA**  
**SEGUNDA SALA CIVIL**

286  
docentos  
ochenta y seis

2. DEVOLVER el expediente principal al juzgado de su procedencia, con las formalidades de ley.

En los seguidos por MINISTERIO PÚBLICO contra [REDACTED]  
[REDACTED] sobre CONTRAVENCIÓN DE DERECHOS FUNDAMENTALES DEL  
NIÑO Y ADOLESCENTE, Juez Superior ponente a [REDACTED]

S.S.

[REDACTED]

[Firma]

[Firma]

[Firma]

[REDACTED]

SECRETARÍA  
Segunda Sala Especializada Civil  
Corte Superior de Justicia de Piura

ada sum



287  
discretos  
Cuentas  
y otros

JUZGADO CIVIL TRANSITORIO - Sede Sol y Mar  
EXPEDIENTE : 00498-2013-0-2005-JR-FC-01  
MATERIA : ABANDONO MATERIAL, PELIGRO MORAL Y MALTRATOS  
JUEZ : MARTHA INES FEIJOO VARGAS  
ESPECIALISTA : ELIA CUEVA VILCHEZ  
DENUNCIADO : MORAN MORAN, ANNES FELIPE  
MENOR : MORALES MAURICIO, ALVARO VALENTINO  
DEMANDANTE : FISCAL PROVINCIAL MIXTO DE PAITA ,  
MORALES ZEGARRA, RUFINO


RESOLUCIÓN N° 19  
Paíta, 21 de mayo del 2015


El primer juzgado civil transitorio de Paíta en ejercicio de sus funciones jurisdiccionales en atención al estado del proceso, ha emitido la siguiente:

SENTENCIA

**I. - ASUNTO:**

1. Por escrito que obra de folios 41 a 47, el representante del MINISTERIO PÚBLICO interpone demanda por presunto acto de CONTRAVENCION DE LOS DERECHOS DEL NIÑO Y ADOLESCENTE - Maltrato Físico sin Lesión y Psicológico del niño ALVARO VALENTINO MORALES MAURICIO contra ANNES FELIPE MORAN MORAN en su calidad de ENCARGADO DEL Departamento de Psicología del Centro Educativo Liceo Naval Capitán de Navío Juan de Noel Lastra a efecto que se declare fundada la demanda y se disponga la indemnización correspondiente.
2. Por Resolución N° 01 de folios 57 se admite la demanda y se corre traslado al demandado, quien es debidamente notificado, siendo que con resolución ocho de folios 124 se declara rebelde al demandado y se fija fecha para audiencia. A folios 118 obra el informe social N° 041-2014-AS-EM-JCP realizado en el domicilio del menor agraviado; a folios 181 a 182 obra la audiencia única, en la que se resuelve declarando la existencia de una relación jurídica procesal válida en consecuencia resulta saneado el proceso, se fijan los puntos controvertidos, admiten los medios probatorios. Con resolución trece de folios 185 se corrige la resolución uno; a folios 221 a 223 obra el Protocolo de Pericia Psicológica N° 001085-2014-PSC practicado al demandado; a folios 224 a 226 obra el Protocolo de Pericia Psicológica N° 001226-2014-PSC practicado al menor agraviado; a folios 243 a 244 obra nuevo informe social en el domicilio del menor; con resolución dieciocho se dispone pasen los autos a despacho para sentenciar.

  
Martha Ines Feijoo Vargas  
JUEZ SUPLENTERIO  
Juzgado Civil Transitorio de Paíta  
Torte Superior de Justicia de Piura

  
SECRETARIA JUDICIAL  
Primer Juzgado Civil Transitorio-Paíta  
Torte Superior de Justicia de Piura



## II.- FUNDAMENTOS DE LA DEMANDA:

3. El representante del Ministerio Público fundamenta su demanda en los siguientes hechos:

- Don Rufino Morales Zegarra, se presenta ante el despacho Fiscal con fecha 25 de noviembre del 2013 denunciando que el día martes 19 de noviembre su hijo ALVARO le comentó que el día viernes 15 de noviembre a horas 09:00 tenía necesidad urgente de ir a orinar, por lo que quería ingresar al baño de secundaria, porque estaba cerca del aula de computo, sin embargo el encargado de la limpieza el Sr. Víctor Farro Bolo, le negó el ingreso diciéndole que vaya al baño de primaria y su hijo aceptó y cuando se dirigía al baño de primaria sintió que alguien le agarro del brazo y luego del cuello y al darse vuelta se da cuenta que era el psicólogo ANNES FELIPE MORAN MORA, quien lo estaba como ahorcando y al pedirle que lo soltara, que le estaba haciendo daño, no le hizo caso, sin embargo comenzó a resonar al señor Farro para que su hijo ingresara al baño de secundaria, es ahí donde habían dos alumnos de secundaria y auxilian al menor para que el psicólogo lo pudiera soltar, ya que lo estaba presionando del cuello y su hijo estaba muy asustado, es así que una vez libre se fue corriendo al aula de computo.
- Adjunta como medios probatorios, la denuncia verbal presentada por el padre del menor, informes presentados por el señor Farro dirigido a la Directora del Centro Educativo, la declaración escrita por el menor Jason Piscoya Riva testigo de los hechos, informe presentado por el demandado dirigido a la Directora, informe remitido al Director de la UGEL de fecha 25 de noviembre del 2013, declaración ante fiscalía de Álvaro Valentino Morales Mauricio (agraviado), Jason Fernando Piscoya Rivas (Testigo), Abraham López Huancayo (Testigo), manifestación de Víctor Emilio Bolo (encargado de Limpieza), Felipe Moran Moran (Demandado) declaración manuscrita del menor agraviado, Protocolo de Pericia Psicológica N° 001933-2013-PSC practicado al menor agraviado.

## II.- POSICIÓN DE LA PARTE DEMANDADA:

4. El demandado no ha cumplido con contestar la demanda por lo que mediante Resolución N° 08 que obra a folios 124, se declara rebelde al demandado.


## IV.- PUNTO CONTRVERTIDO FIJADO EN AUTOS:

5. En la audiencia única cuya acta obra de folios 181 a 182 se ha fijado como punto controvertido determinar si se ha afectado la integridad moral, física y psicológica del menor Álvaro Valentino Morales Mauricio.

## V.- FUNDAMENTOS DE LA DECISIÓN:

6. El Estado garantiza a toda persona natural o jurídica, el derecho a ejercer la tutela jurisdiccional efectiva en defensa de sus derechos, debiendo ejercerla con sujeción a un *debido proceso*, de conformidad con lo establecido en el artículo 139° inciso 3) de la Constitución Política del Perú y concordado con el artículo I del Título Preliminar del Código Procesal Civil.

  
Martha Inés Feljoo Varga  
JUEZ SUPLENTE  
Juzgado Civil Transitorio de Paito  
Corte Superior de Justicia de Piura

  
ELIA OLAVE VILCHEZ  
SECRETARIA JUDICIAL  
Primer Juzgado Civil Transitorio-Paito  
Corte Superior de Justicia de Piura

218  
abogado  
Ornando  
7 años

217  
Abogado  
García

7. Es necesario hacer mención que, el artículo VII del Título Preliminar del Código de los Niños y Adolescentes - Ley N° 27337 establece que "en la interpretación y aplicación del presente Código se tendrá en cuenta los principios y las disposiciones de la *Constitución Política del Perú, la Convención sobre los Derechos del Niño* y de los demás convenios internacionales ratificados por el Perú. En todo lo relacionado con los niños y adolescentes, las instituciones familiares se rigen por lo dispuesto en el presente Código de los niños y adolescentes.
8. El artículo 69 del Código de los Niños y Adolescentes define a la figura jurídica de la contravención que "[...] son todas aquellas acciones u omisiones que atentan contra el ejercicio de los derechos de los niños y adolescentes señalados en la ley". De igual modo el artículo 72 del citado código prescribe que: "Los jueces especializados están facultados para aplicar las sanciones judiciales correspondientes, con intervención del representante del Ministerio Público" y, el artículo 160 inciso F del mismo cuerpo legal que prescribe: que corresponde al Juez Especializado la "protección de los intereses difusos e individuales que atañen al niño y al adolescente".
9. En el caso materia de análisis el representante del Ministerio Público sustenta su demanda bajo el argumento de que el demandado ha sido el causante de la lesión que muestra el menor, debido a que el demandado habría sujetado al menor del brazo y luego del cuello como ahorcándolo y al pedirle el menor que lo soltara porque le estaba haciendo daño, este no le hizo caso, siendo que los alumnos de secundaria que se encontraban en el baño lo auxiliaron haciendo que el psicólogo lo soltara ya que le estaba presionando el cuello y el menor estaba asustado; ofreciendo como medio de prueba el Protocolo de Pericia Psicológica N° 001933-2013-PSC practicada al menor que obra a folios 38 a 40, en el cual se advierte que el menor presenta Indicadores Psicológicos leves de reacción situacional asociada a experiencia negativa en contexto escolar.
10. En autos obran las declaraciones de Álvaro Valentino Morales Mauricio (agraviado), Jason Fernando Piscoya Rivas (Testigo), Abraham López Huancayo (Testigo), manifestación de Víctor Emilio Farro Bolo (encargado de Limpieza), Annes Felipe Moran Moran (Demandado) y van como sigue:

Álvaro Valentino Morales Mauricio ".....cuando estaba saliendo el psicólogo Felipe me cogió de la mano derecha y me hizo entrar a la fuerza a ese baño donde yo había salido y dentro del baño me suelta la mano y me coge con una mano mi cuello y con la otra mi pecho y como habían dos niños de secundaria en ese baño ellos le cogieron las manos al psicólogo y me las sacaron de mi cuello y de mi pecho y yo me fui corriendo, fue entonces que escuche que el psicólogo le dijo el quiere ir al baño mierda y el guardián del baño le contesto pero el tiene su baño."  
(Negrita agregado)

Martha Ines Esjoo Vera  
JUEZ SUPERNUMERARIO  
Juzgado Civil Transitorio de Paita  
Corte Superior de Justicia de Piura

ELIA CURVA VILLALBA  
SECRETARIA JUDICIAL  
Primer Juzgado Civil Transitorio-Paita  
Corte Superior de Justicia de Piura



2a  
Alvarado  
Sesenta

Jason Fernando Piscoya Rivas: "...el señor Felipe discutía con el señor Farro veía como que se desesperaba *el señor Felipe y lo abrazaba mas fuerte de la parte del cuello al niño, y el niño decía que quería regresar a su salón y el señor Felipe no lo soltaba y fue ahí que yo intervine y le logré quitar el brazo que presionaba el cuello del niño y fue ahí que el niño salió corriendo* y el señor Farro dijo que se iba ir a quejar porque el niño tenía el baño que le correspondía que era de primaria y no podía entrar al baño de secundaria y el señor Felipe le respondió que vaya a quejarse..." "...yo note que *el profesor Felipe se iba poniendo más nervioso y cogía del cuello abrazando cada vez mas fuerte del cuello al niño Álvaro y eso hacía que el niño se asustara y con deseo de irse de inmediatamente a su salón.*" (Negrita agregado)

Abraham López Huancayo: "...el profesor Felipe le decía al niño que entrara normal al baño y después continuaban en esa discusión el profesor Felipe con el señor de Limpieza Farro y escuche que los dos se levantaban la voz, entonces *cuando termine y me disponía a salir vi que el psicólogo tenía abrazando del cuello al niño Álvaro* y yo me saí del baño y ellos seguían discutiendo y escuche que el señor Farro iba hacer un informe a la Dirección y salió detrás mío y yo entre a mi aula." "...Yo vi que el niño estaba asustado y pedía que el profesor lo soltara." (Negrita agregado)

Victor Emilio Farro Bolo: "yo estaba haciendo limpieza en el baño de secundaria y en ese momento ingresa el niño Álvaro y yo le dije ustedes están prohibidos que ingresen a este baño...*el niño me hizo caso ya salió y se dirigía a su baño de primaria y a lo que estaba para salir a la puerta venia el psicólogo con el niño y él lo tenía abrazado* con el brazo derecho...el profesor exigía que ingrese el alumno y yo le decía profe no me haga problemas porque entran los alumnos grandes y si le sucede algo al niño dentro del baño de secundaria a quien va a responsabilizar solo a mi, por eso le dije como ultima opción, mire profesor si usted quiere que el niño ingrese al baño voy a dar aviso a la Directora, pues es ella quien nos ha dado la orden de que ningún niño de primaria ingrese a este baño de secundaria..." (Negrita agregado)

Annes Felipe Moran Moran: "...Álvaro se dirigía corriendo al baño de secundaria, pero en el baño estaba el señor Víctor Farro Bolo, y escuché que Farro lo sacaba del baño, utilizando palabras fuertes y gritándole, entonces yo encuentro al niño en la puerta y me acerco y veo que lo saca de la mano jalándole de manera agresiva, entonces yo le invoco al Sr. Farro que lo deje hacer sus necesidades y que esa no era la manera de tratar al niño, y le roge que lo dejara entrar, pero el no lo permitió, entonces yo en ese lapso agarro al niño y le puse la mano en le hombro, porque el día 24 de octubre me operaron de la mano izquierda porque presentaba dedo gatillo, que significa que no podía doblar los dedos...asimismo tengo problemas en la mano derecha...cuando yo cojo al niño del hombro solo lo he cogido como protegiéndolo pero e ningún momento lo he cogido del cuello, y ya después el alumno Piscoya me decía que suelte al niño para que se vaya al otro baño, entonces yo lo deje."

11. De las declaraciones testimoniales, declaración del menor agraviado y declaración del demandado ha quedado acreditado la existencia de la discusión entre el demandado y el encargado de limpieza del colegio del menor agraviado, asimismo que el citado menor sufrió agresiones físicas por parte del demandado al ser sujetado con violencia, y que si bien el demandado ha manifestado que

Marta Ines Reijo VARELA  
JUEZ SUPERNUMERARIO  
Juzgado Civil Transitorio de Paiza  
Corte Superior de Justicia de Piura

ELIA CUEVA  
SECRETARIA JUDICIAL  
Primer Juzgado Civil Transitorio-Paiza  
Corte Superior de Justicia de Piura

262  
disminuye  
disminuye  
y cinco

tenía una de sus manos vendadas como consecuencia de una intervención quirúrgica realizada el 24 de octubre de 2013, conforme se desprende de la documental de folios 53, anexando además una resolución emitida por la CONADIS (obstante en folios 84) sobre la discapacidad que padece, sin embargo el propio demandado ha manifestado en su declaración fiscal que sí ha cogido al niño por el hombro y además en la resolución del CONADIS no se precisa que padezca alguna discapacidad en sus manos que le impida usarlas, por lo que dichas documentales no desvirtúan la versión dada por el menor agraviado y por los testigos presenciales.

12. Asimismo con relación a la afectación psicológica del menor, la misma se acredita con los Protocolos de Pericia Psicológica N° 001933-2013-PSC y 001226-2014-PSC de folios 38 a 40 y 224 a 226 respectivamente, en los que se concluye que el menor presenta Indicadores Psicológicos leves de reacción situacional asociada a experiencia negativa en contexto escolar, causado como consecuencia del temor que sintió el menor agraviado de tan sólo ocho años de edad, ante la negativa del demandado de soltarlo y dejarlo ir, obligándolo a presenciar una discusión entre adultos.
13. Siendo así, los maltratos realizados por el demandado en agravio del menor son consideradas contravenciones que atentan contra el ejercicio de los derechos del niño agraviado; conducta que merece ser sancionada; mas aun si el demandado ha sido debidamente notificado a nivel judicial y este no ha contestado la demanda, por lo que fue declarado rebelde, lo cual trae como consecuencia que cause presunción relativa de que los maltratos que señala el menor agraviado han sido ocasionadas por él de conformidad con lo dispuesto en el artículo 461 del Código Procesal Civil, aplicable supletoriamente al presente caso.
14. Estando probada los maltratos ejercidos por el demandado para con el niño agraviado, es necesario aplicar medidas de protección adecuada, en mérito al Principio de Proporcionalidad que debe existir en este tipo de procesos, pues la medida de protección debe ser proporcional al maltrato físico o psicológico ocasionado al menor agraviado, así como el pago de la reparación civil correspondiente.
15. En ese orden de ideas corresponde indicar que el segundo párrafo del artículo 70° del Código de los Niños y Adolescentes en cuanto a las contravenciones en agravio de los niños y adolescentes señala que: "**Los funcionarios responsables serán pasibles de multas y quedarán obligados al pago de daños y perjuicios por incumplimiento de estas disposiciones, sin perjuicio de las sanciones penales a que haya lugar**"; así mismo en concordancia con el referido dispositivo legal el artículo 137 del mismo cuerpo legal regula las atribuciones de los Jueces de Familia y dispone que pueden: e) Aplicar sanciones sobre las

Martha Ines Feijoo Yan  
JUEZ SUPERNUMERARIO  
Juzgado Civil Transitorio de Paico  
Corte Superior de Justicia de Piura

ELLA C. C. C. C.  
SECRETARIA JUDICIAL  
Primer Juzgado Civil Transitorio-Paico  
Corte Superior de Justicia de Piura



26  
dada  
Secretaría  
J. de

contravenciones a los derechos del niño y del adolescente. La sanción podrá ser hasta de diez Unidades de Referencia Procesal"; por tanto advirtiéndose que el demandado ha contravenido los derechos del niño **ALVARO VALENTINO MORALES MAURICIO**, corresponde aplicársele una multa a favor del Estado.

16. Por otro lado en cuanto a la reparación del daño causado el código civil establece:

*Contenido de la indemnización*

*Artículo 1985.- La indemnización comprende las consecuencias que derivan de la acción u omisión generadora del daño, incluyendo el lucro cesante, el daño a la persona y el daño moral, debiendo existir una relación de causalidad adecuada entre el hecho y el daño producido. El monto de la indemnización devenga intereses legales desde la fecha en que se produjo el daño.*


17. En el caso de autos se advierte que el menor agraviado a través de su representante legal (padre) respecto al daño causado no ha efectuado actividad procesal; por lo que en cuanto al daño emocional causado al menor, no existen elementos objetivos a fin de determinar a cuánto asciende los daños causados, por lo que corresponde fijar un monto prudencial ascendente a trescientos nuevos soles, dejando a salvo su derecho a fin que lo haga valer en la vía correspondiente en caso sea necesario un monto mayor.

**VI. - DECISIÓN:**

En mérito a lo actuado y probado en el proceso, de conformidad con las normas que regulan este proceso, el Juez del Primer Juzgado Civil Transitorio de Paíta, ejerciendo justicia a nombre de la Nación, en uso de las atribuciones que le confiere la Constitución Política del Estado FALLA:

1. **DECLARANDO FUNDADA** la demanda de contravención a los derechos e intereses individuales del niño interpuesta por el REPRESENTANTE DEL MINISTERIO PÚBLICO en contra de **ANNES FELIPE MORAN MORAN** en agravio del menor **ALVARO VALENTINO MORALES MAURICIO**.
2. **DISPONGO** que el demandado **ANNES FELIPE MORAN MORAN** se abstenga de todo tipo de agresión física y psicológica dentro de la institución educativa o fuera de ella, en agravio del menor agraviado o de cualquier otro menor, bajo apercibimiento de dictarse su detención por el término de 24 horas en caso de incumplimiento, sin perjuicio de la acción penal a que hubiera lugar, así como dictarse los demás apremios de ley.
3. **IMPONER** una multa al demandado **ANNES FELIPE MORAN MORAN** equivalente a **MEDIA UNIDAD DE REFERENCIA PROCESAL (1/2 URP)** a favor del Estado, en aplicación del segundo párrafo del artículo 70, e inciso e) del artículo 137 del Código del Niño y Adolescente.
4. **DISPONGO** que el demandado **ANNES FELIPE MORAN MORAN** cumpla con indemnizar al menor agraviado **ALVARO VALENTINO MORALES MAURICIO** por los daños ocasionados en la suma de **CIENTO CINCUENTA NUEVOS SOLES (S/. 150.00)**.

Notifíquese a las partes procesales de acuerdo a ley y Consentida o Ejecutoriada que sea la presente. Cúmplase.

  
Martha Ines Feijoo  
JUEZ SUPLENTERARIO  
Primer Juzgado Civil Transitorio de Paíta  
Poder Judicial de Paíta

  
ELIA CUEVA VILCHEZ  
SECRETARÍA JUDICIAL  
Primer Juzgado Civil Transitorio-Paíta  
Poder Judicial de Paíta





PODERER JUDICIAL  
2011-2014

**CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DE PIURA  
PRIMERA SALA CIVIL**

334  
Mauricio

Expediente : 00160-2015-0-2001-SP-FT-01.  
Materia : Contravención al Código de los Niños y Adolescentes.  
Dependencia : Juzgado Especializado en lo Civil Transitorio de Paita.

**SENTENCIA DE VISTA**

Resolución número 25  
Piura, veintiocho de setiembre del dos mil quince.-

**II. ASUNTO:**

**VISTOS** el proceso judicial seguido por la Representante del Ministerio Público en agravio del menor **Álvaro Valentino Morales Mauricio (8)**, contra **Annes Felipe Morán Morán**, sobre **Contravención a los derechos del niño y al adolescente** en la modalidad de **maltrato psicológico y físico sin lesión**, viene en apelación la sentencia contenida en la resolución número diecinueve, de fecha veintiuno de mayo del dos mil quince, obrante de folios doscientos cincuenta y siete a doscientos sesenta y dos, que declara fundada la demanda de contravención a los derechos e intereses individuales del niño.

**ANTECEDENTES**

**Fundamentos de la Sentencia**

La A quo fundamenta su decisión en que de las declaraciones testimoniales, declaración del menor agraviado y declaración del demandado ha quedado acreditado la existencia de la discusión entre el demandado y el encargado de limpieza del colegio del menor agraviado, asimismo que el citado menor sufrió agresiones físicas por parte del demandado, al ser sujetado con violencia y que si bien el demandado ha manifestado que tenía una de sus manos vendadas como consecuencia de una intervención quirúrgica realizada el veinticuatro de octubre del dos mil trece, conforme se desprende de la documental de folios cincuenta y tres, anexando además una resolución emitida por la CONADIS obrante a folios ochenta y cuatro sobre discapacidad que padece, sin embargo el

**Ernesto Wilfredo Castillo Díaz**  
**SECRETARIO DE SALA**  
Primera Sala Especializada en lo Civil  
Corte Superior de Justicia de Piura



PODER JUDICIAL  
DEL PERÚ

**CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DE PIURA  
PRIMERA SALA CIVIL**

335  
Jesús Huayra

propio demandado ha manifestado en su declaración fiscal que si ha cogido al niño por el hombro y además en la resolución del CONADIS no se precisa que padezca alguna discapacidad en sus manos que le impida usarlas, por lo que dichas documentales no desvirtúan la versión dada por el menor agraviado y por los testigos presenciales. Asimismo indica que la afectación psicológica del menor, la misma se acredita con los protocolos de Pericia Psicológica N°001933-2013-PSC y 001226-2014-PSC de folios treinta y ocho a cuarenta y de doscientos veinticuatro a doscientos veintiséis respectivamente, en los que se concluye que el menor presenta indicadores psicológicos leves de reacción situacional asociada a experiencia negativa en contexto escolar, causado como consecuencia del temor que sintió el menor agraviado de tan solo ocho años de edad, ante la negativa del demandado de soltarlo y dejarlo ir, obligándolo a presenciar una discusión entre adultos. Siendo así, los maltratos ejercidos por el demandado en agravio del menor son consideradas contravenciones que atentan con el ejercicio de los derechos del niño agraviado; conducta que merece ser sancionada; más aún si el demandante ha sido debidamente notificado a nivel judicial y éste no ha contestado la demanda, por lo que fue declarado rebelde, lo cual trae como consecuencia que cause presunción relativa de que los maltratos que señala el menor agraviado han sido ocasionados por él.

**Pretensión Impugnatoria**

Mediante recurso obrante de folios doscientos ochenta y seis a doscientos noventa y ocho el demandado formula apelación contra la sentencia; argumentando como sustento de su pretensión y agravios que la A quo al declarar fundada la demanda, ha incurrido en error de hecho, pues ha concluido que ha maltratado al menor Álvaro Valentino Morales Mauricio, realizando una valoración incorrecta e incompleta de los medios probatorios que obran en el expediente y que incurre en error de derecho, pues ha aplicado incorrectamente el artículo 461° del Código Procesal Civil que recoge la figura de la rebeldía. En cuanto al maltrato físico sin lesión realizado al menor, indica que la A quo estima la demanda, es decir, que para ella ha quedado demostrado que el demandado

**Ernesto Wilfredo Castillo Díaz**  
SECRETARIO DE SALA  
Primera Sala Especializada en lo Civil  
Corte Superior de Justicia de Piura





PODER JUDICIAL  
DEL PERÚ

**CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DE PIURA  
PRIMERA SALA CIVIL**

336

*Trinidad Tovar*

ha ahorcado al niño, que le presionó el cuello y que le ha causado lesión; sin embargo, en la resolución impugnada no hace mención a ningún documento o instrumento que pruebe que el niño tenía en su cuello signos de ahorcamiento, como moretones o manchas rojas, producto de la presión del cuello; y que a ello debe agregarse que obra en autos el examen médico legal practicado al menor Álvaro Valentino Morales Mauricio, en el que se concluye que no presenta ningún signo de maltrato físico y menos ningún signo que demuestre que ha ejercido presión en su cuello u otra parte del cuerpo, de ésta manera el juez estaría estimando una pretensión sin ningún medio probatorio que la sustente, siendo que ésta dando por hecho que el niño tiene una lesión, pero la existencia de la misma no obra en ninguna parte del expediente. Por otro lado en cuanto al Maltrato Psicológico indica que las pericias psicológicas a las que hace mención la juez, consignan lo que el niño relata. Es decir, que la pericia se basa en una declaración de parte, que las pericias psicológicas N° 001933-2013-PSC y 001226-2014-PSC, de por sí no son medios que prueben la vinculatoriedad de su actuación con el diagnostico al que se ha llegado, es decir, éstas pericias no pueden determinar que el estado en el que se encuentra el niño ha sido causado por su persona ni por otra determinada, pues lo narrado por él no deja de ser una declaración de parte. Finalmente en cuanto a la presunción relativa de la rebeldía, aplicada erróneamente por el A quo indica contestó la demanda dentro del plazo legal, tal como consta en el escrito de fecha nueve de julio del dos mil catorce, empero haber puesto en dicho escrito la sumilla "Téngase Presente" y no "Contesta Demanda", no se le admitió dicho escrito como contestación de demanda, sin embargo por cuestiones tan formalistas, no se tomó como una contestación de demanda y se declaró su rebeldía.

**II. FUNDAMENTOS**

**Marco Normativo**

1. La Constitución Política del Perú consagra dentro de los derechos fundamentales la defensa de la persona humana y el derecho a su dignidad, así

*[Firma]*  
Ernesto Wilfredo Castillo Díaz  
SECRETARIO DE SALA  
Primera Sala Especializada en lo Civil  
Corte Superior de Justicia de Piura



PODER JUDICIAL  
DE LA UNIÓN

**CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DE PIURA  
PRIMERA SALA CIVIL**

337  
T. 11/09/2010

como su derecho a la integridad, así como a su educación, en sus artículo 1º, 2º inciso 1) y 13º; cuyo tenor reza como sigue:

**"Artículo 1º"** - "La defensa de la persona humana y el respeto de su dignidad son el fin supremo de la sociedad y del Estado"

**"...Artículo 2º"** - Toda persona tiene derecho: 1) A la vida, a su identidad, a su integridad moral, psíquica y física y a su libre desarrollo y bienestar..."


**"...Artículo 13º"** - La educación tiene como finalidad el desarrollo integral de la persona humana. El Estado reconoce y garantiza la libertad de enseñanza. Los padres de familia tienen el deber de educar a sus hijos y el derecho de escoger los centros de educación y de participar en el proceso educativo..."

2. Dichos derechos fundamentales son también reconocidos en los instrumentos internacionales, como lo es la Convención de los Derechos del Niño, que considera como tal a los menores de 18 años y a quienes reconoce encontrarse en una condición especial de vulnerabilidad debido a las etapas de desarrollo que atraviesan, como lo ha expresado la Corte Interamericana de derechos Humanos en la Opinión Consultiva OC 17/2002:

"... los derechos y libertades inherentes a la persona, sus garantías y el Estado de Derecho constituyen una tríada, cada uno de cuyos componentes se define, completa y adquiere sentido en función de los otros. Entre estos valores fundamentales figura la salvaguarda de los niños, tanto por su condición de seres humanos y la dignidad inherente a estos, como por la situación especial en la que se encuentran. En razón de su inmadurez y vulnerabilidad requieren protección que garantice el ejercicio de sus derechos dentro de la familia, de la sociedad y con respecto al estado"

3. Asimismo, en el Informe del Experto independiente Sergio Paulo Pinheiro, aprobado por la Asamblea General de la ONU en agosto de 2006, señalaba:

\* Exp. N° 148-2010, emitida por la Segunda sala Especializada en Familia de Lima.

  
**Ernesto Wilfredo Castillo Díaz**  
SECRETARIO DE SALA  
Primera Sala Especializada en lo Civil  
Corte Superior de Justicia de Piura



PODER JUDICIAL  
DEL PERÚ

**CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DE PIURA  
PRIMERA SALA CIVIL**

333  
Tucay  
Cala

"...La comunidad es una fuente de protección y solidaridad para los niños, pero también puede ser un lugar de violencia... las consecuencias de la violencia contra los niños varían según su naturaleza y gravedad, y en consecuencia, la respuesta a esa violencia debe ser multifacética y reflejar el tipo de violencia, su entorno y quien la perpetra, teniendo en cuenta siempre el interés primordial del niño..."

4. En dicho contexto, el Código de los Niños y Adolescentes, que consagra el principio del Interés Superior del menor y su tratamiento como problema humano en los artículos IX y X de su Título Preliminar, a su vez regula la institución de las Contravenciones, que permite aplicar las medidas pertinentes para su protección así como el resarcimiento del daño a ellos ocasionados siendo relevante citar sus artículos 69°, 70° -segundo párrafo y 71°.

**Artículo 69.- Definición.-**

Contravenciones son todas aquellas acciones u omisiones que atentan contra el ejercicio de los derechos de los niños y adolescentes señalados en la ley.

**Artículo 70.- Competencia y responsabilidad.-**

... Los funcionarios responsables serán pasibles de multas y quedarán obligados al pago de daños y perjuicios por incumplimiento de estas disposiciones, sin perjuicio de las sanciones penales a que haya lugar.

**Artículo 71.- Intervención del Ministerio Público.-**

El Ministerio Público, a través del Fiscal Especializado y del Fiscal de Prevención del Delito, vigilará el cumplimiento de esta Ley.

**De la Jurisprudencia Nacional**

5. El Tribunal Constitucional en el fundamento 5 de la Sentencia recaída en el Expediente 0976-2001-AA/TC\* ha señalado respecto a los Derechos Fundamentales, lo siguiente:

\* Omar A. Sar. *Constitución Política del Perú con la jurisprudencia, artículo por artículo, del Tribunal Constitucional*. Segunda Edición. Año 2005. Editorial Nomos&Thesis. Pág. 18

*Ernesto Wilfredo Castillo Díaz*  
SECRETARIO DE SALA  
Primera Sala Especializada en lo Civil  
Corte Superior de Justicia de Piura





PODER JUDICIAL  
DEL PERÚ

**CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DE PIURA  
PRIMERA SALA CIVIL**

339  
Tramitado  
Civ

"...Los derechos fundamentales no sólo demandan abstenciones o que se respete el ámbito de autonomía individual garantizado en su condición de derechos subjetivos sino también verdaderos mandatos de actuación y deberes de protección especial de los poderes públicos, al mismo tiempo que informan y se irradian las relaciones entre particulares, actuando como verdaderos límites a la autonomía privada. Este especial deber de protección que se deriva de esta concepción objetiva de los derechos fundamentales, impone como una tarea especial del Estado su intervención en todos aquellos casos en los que estos resulten vulnerados, independientemente de dónde o de quiénes pueda proceder la lesión. Con lo cual entre los sujetos pasivos de los derechos ya no sólo se encuentra el Estado, sino también a los propios particulares. Como se ha dicho, esta eficacia horizontal de los derechos fundamentales en las relaciones entre privados se deriva del concepto de Constitución como Ley Fundamental de la Sociedad, que en nuestro ordenamiento se encuentra plasmado a través del artículo 1º de la Constitución de 1993..."

**Del caso concreto de autos**

**De la prueba actuada**

6. **Declaración** referencial del menor **Álvaro Valentino Morales Mauricio (08)** obrante a folios catorce y quince, realizada a nivel fiscal, se aprecia que al ser preguntado, para que diga: "¿Álvaro, dime que pasó en tu colegio el día 15 de noviembre del 2013 cuando tú querías ir al baño? Dijo: Yo estaba en clase de computación cuando quería ir al baño y fui al baño de secundaria que no era mío y yo estaba entrando y había allí un señor encargado de cuidar ese baño se llama Víctor Farro y él me dijo que me vaya a mi baño y cuando estaba saliendo el psicólogo Felipe me cogió de la mano derecha y me hizo entrar a la fuerza a ese baño donde yo había salido y dentro del baño me suelta la mano y me coge con una mano mi cuello y con la otra mi pecho y como habían dos niños de secundaria en ese baño ellos le cogieron las manos al psicólogo y me las sacaron de mi cuello y de mi pecho y yo me fui corriendo, fue entonces que escuché que el psicólogo le dijo él quiere ir al baño mierda y el guardián del baño le contestó, pero él tiene su baño".

7. **Testimonial** de **Jason Fernando Piscoya (15)**, obrante a folios diecisiete y dieciocho, tomada a nivel fiscal, se aprecia que preguntado para que diga: "¿Qué presencié usted, que vio que ocurría dentro del baño de secundaria el día 15 de noviembre del 2013 con el niño Álvaro Valentino Morales Mauricio (08)? Dijo: Yo estaba en clase de Religión y le pido permiso a mi Miss para ir al baño y ya cerca del baño pude escuchar que el

**Ernesto Wilfredo Castillo Díaz**  
**SECRETARIO DE SALA**  
Primera Sala Especializada en lo Civil  
Corte Superior de Justicia de Piura



PODER JUDICIAL  
DEL PERÚ

**CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DE PIURA  
PRIMERA SALA CIVIL**

340  
Juan  
Bautista

señor Felipe le llamaba la atención al señor Farro (el señor de limpieza de los baños de mi colegio) diciéndole que como era posible que el señor Farro no le deje entrar al niño Álvaro al baño si sólo era un empleado y el señor Farro le contestó que el nivel primario tenía su baño aparte y que ése era de secundaria y como el niño estaba en la entrada del baño por el tanque el señor Felipe se levantó del asiento que está en la pérgola y vi que abrazo al niño Álvaro y lo hizo ingresar al baño y el señor Farro se interpuso en el camino para que no entren y el señor Felipe insistía en que dejen entrar al niño al baño y el señor Farro le contestó nuevamente que primaria tenía su baño aparte y mientras el señor Felipe discutía con el señor Farro veía como que se desesperaba el señor Felipe y lo abrazaba más fuerte de la parte del cuello al niño y el niño decía que quería regresar a su salón y el señor Felipe no lo soltaba y fue allí que yo intervine y le logré quitar el brazo que presionaba el cuello del niño y fue ahí que el niño salió corriendo y el señor Farro dijo que se iba a quejar porque el niño tenía el baño que le correspondía que era de primaria y no podía entrar al baño de secundaria y el señor Felipe le respondió que vaya a quejarse..."

8. Testimonial de Abraham López Huancayo (14), obrante de folios veintitrés, realizada a nivel fiscal, se aprecia que preguntado para que diga: "¿Qué presencié usted, que vio que ocurría dentro del baño de secundaria el día 15 de noviembre del 2013 con el niño Álvaro Valentino Morales Mauricio (08)? Dijo: Yo estaba miccionando dentro del baño cuando escuche que en la puerta del baño discutía el señor de la limpieza (Farro) con el niño Álvaro, el señor le decía que su baño estaba más allá y escuché que el profesor Felipe le decía al niño que entrara normal al baño y después continuaban en esa discusión el profesor Felipe con el señor de limpieza Farro y escuché que los dos se levantaron la voz, entonces cuando terminé y me disponía a salir vi que el psicólogo tenía abrazado del cuello al niño Álvaro y yo me salí del baño y ellos seguían discutiendo y escuche que el señor farro iba a hacer un informe a la Dirección y salió detrás de mí y yo entré a mi aula".

9. Testimonial de Víctor Emilio Farro Bolo (62) obrante a folios veinticuatro y veinticinco, realizada a nivel fiscal, se aprecia que preguntado para que diga: "¿Que pasó el día 15 de noviembre del 2013 en las instalaciones del baño de secundaria con el niño Álvaro Valentino Morales Mauricio? Dijo: Yo estaba haciendo limpieza en el baño de secundaria y en ese momento ingresaba el niño Álvaro y yo le dije ustedes están prohibidos que ingresen a este baño, porque ustedes tienen su baño de primaria y el niño me hizo caso ya salió y se dirigía a su baño de primaria y a lo que yo estaba para salir a la puerta venía el psicólogo con el niño y él lo tenía abrazado con el brazo derecho y yo le dije profesor no me haga problemas que ellos están prohibidos que ingresen a este baño porque este

*Ernesto Wilfredo Castillo Díaz*  
**SECRETARIO DE SALA**  
Primera Sala Especializada en lo Civil  
Corte Superior de Justicia de Piura





PODER JUDICIAL  
DEL PERÚ

**CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DE PIURA  
PRIMERA SALA CIVIL**

341  
Javier Cordero

baño es para los niños de secundaria, pero el profesor exigía que ingrese el alumno y yo le decía profe no me haga problemas porque entran los alumnos grandes y si le sucede algo al niño dentro del baño de secundaria a quien van a responsabilizar sólo a mí por eso le dije como última opción mire profesor si usted quiere que el niño ingrese al baño voy a dar aviso a la Directora, porque es ella quien nos ha dado la orden que ningún niño ingrese a este baño de secundaria, pero el profesor seguía insistiendo y al ver él que yo no iba a dejar ingresar el **soltó palabras soeces dirigidas a mi persona y estando dos alumnos de testigos** yo fui donde la directora y ella me pidió un informe de lo que había pasado y eso hice".

10. Por su parte el demandado **Annes Felipe Morán Morán**, niega los hechos que se le imputan, así en su declaración cuya acta obra a folios treinta y treinta y uno, realizada a nivel fiscal, se aprecia que preguntado para que diga: "¿Si puede precisar que pasó el día 15 de noviembre en que ocurrieron los hechos por los cuales Ud. ha sido denunciado por contravenciones-Maltrato Físico y Psicológico en agravio del menor Álvaro Valentino Morales Mauricio? Dijo: Que, a horas nueve de la mañana del día 15 de noviembre, yo me encontraba a inmediaciones de los baños de nivel secundaria del colegio I.E Liceo Naval y veo que Álvaro se dirigía corriendo a los baños y entra al baño de secundaria, pero en el baño estaba el señor Victor Farro Bolo y escucho que Farro lo sacaba del baño, usando palabras fuertes y gritándolo, entonces yo encuentro al niño en la puerta y me acerco y veo que lo saca de la mano jalándolo de manera agresiva, entonces yo le invoco al señor Farro que lo deje hacer sus necesidades y que esa no era la manera de tratar al niño y le rogué que lo dejara entrar, pero él no lo permitió, entonces yo en ese lapso agarro al niño y le puse la mano en el hombro, porque el día 24 de octubre me operaron de la mano izquierda porque presentaba dedo gatillo, que significaba que no podía doblar los dedos y cuando los doblaba era doloroso y por prescripción médica tenía la mano vendada, asimismo tengo problemas en la mano derecha, lo cual lo acredito con la Resolución Ejecutiva N° 01451-2007-SE/REG-CONADIS, de fecha 23 de febrero del 2007. Así cuando yo cojo al niño del hombro, sólo lo he cogido como protegiéndolo, pero en ningún momento lo he cogido del cuello y ya después el alumno Piscoya me decía que suelte al niño para que se vaya al otro baño, entonces yo lo deje".

11. A folios treinta y cuatro, obra la Resolución Ejecutiva N° 01451-2007-SE/REG-CONADIS, de fecha veintitrés de febrero del dos mil siete, en el que se resuelve incorporar al Registro Nacional de la Persona con Discapacidad a cargo del Consejo Nacional para la Integración de la Persona con Discapacidad -

Ernesto Wilfredo Castillo Díaz  
SECRETARIO DE SALA  
Primera Sala Especializada en lo Civil  
Corte Superior de Justicia de Piura



PODER JUDICIAL  
DE LA PIURA

**CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DE PIURA  
PRIMERA SALA CIVIL**

342  
recursos  
P

CONADIS al demandado, diagnosticándose "Hemiplejia flácida (G81.0), otros síndromes paralíticos (G83)".

12. Del Protocolo de Pericia Psicológica N° 001933-2013-PSC, obrante de folios treinta y ocho a cuarenta practicado al menor Álvaro Valentino Morales Mauricio, se aprecia en el relato, lo siguiente: "Solo que uno de los psicólogos hay uno que me ha tratado mal, se llama Felipe. Ese día yo estaba queriendo orinar en el baño de secundaria, pues en mi colegio hay dos baños uno para primaria y otro para secundaria, pero como el de secundaria está cerca al aula y como ya me orinaba, intenté entrar al baño de secundaria y allí estaba el señor Farro, que hacía limpieza y me dijo que no entre que vaya al baño de primaria que estaba prohibido que un alumno de primaria entre al baño de secundaria, en eso que me estaba yendo al baño de primaria, me cogió por la espalda y me agarró del cuello el psicólogo Felipe, luego me dijo que entrara al baño de secundaria a orinar, andaba que discutía con el señor Farro y le decía que porque no me dejaba entrar al baño si yo quería orinar, yo me asusté, pues no me soltaba y me había cogido del cuello y de acá (señala la altura del corazón), en eso habían dos alumnos de secundaria que vieron todo y luego me soltó el psicólogo Felipe pues me estaba doliendo el cuello, pero estaba discutiendo con el señor Farro"; concluyendo que el menor presenta: "Indicadores psicológicos leves de reacción situacional asociada a experiencia negativa en contexto escolar".

13. Del Protocolo de Pericia Psicológica N° 001226-2014-PSC, obrante de folios doscientos veinticuatro a doscientos veintiséis, practicado al mismo menor agraviado, se ha concluido que éste presenta: "Indicadores psicológicos de afectación emocional".

**Análisis**

14. Valorados los medios probatorios actuados, tenemos que las manifestaciones del menor agraviado Álvaro Valentino Morales Mauricio, se encuentran plenamente corroboradas con las declaraciones de los alumnos Jason Fernando Piscoya y Abraham López Huancayo, testigos presenciales de los hechos materia de investigación, y con la declaración del encargado de limpieza de los baños de la Institución Educativa donde se desarrollaron los

Ernesto Wilfredo Castillo Díaz  
SECRETARIO DE SALA  
Primera Sala Especializada en lo Civil  
Corte Superior de Justicia de Piura





PODER JUDICIAL  
DEL PERÚ

**CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DE PIURA  
PRIMERA SALA CIVIL**

343  
Ferreira  
Gu

hechos el señor Victor Emilio Farro Bolo; de lo que es posible concluir que el profesor demandado Psicólogo Annes Felipe Morán Morán ha ejercido **violencia física sin lesión** contra el menor agraviado, consistentes en actos físicos que no han ocasionado lesión en la víctima, realizados el día 15 noviembre del 2013, en circunstancias que el demandado discutía con el señor Victor Emilio Farro Bolo, encargado de limpieza de los baños del Centro Educativo, sosteniendo con fuerza al menor agraviado del cuello y espalda hasta que intervino el alumno de secundaria de nombre **Jason Fernando Piscoya**, haciendo que el demandado suelte al agraviado, lo que evidencia que éste no podía soltarse por sus propios medios, dada su poca fuerza por su corta edad; y que a la vez denota la fuerza que ejercía el demandado para sostenerlo, quien por discutir no prestaba atención al daño que le ocasionaba al menor con tal acción física; y si bien es cierto de la Resolución Ejecutiva N° 01451-2007-SE/REG-CONADIS, detallada en el fundamento N° 11, se desprende que el demandado ha sido incorporado al Registro Nacional de la Persona con Discapacidad a cargo del Consejo Nacional para la Integración de la Persona con Discapacidad - CONADIS, diagnosticándosele Hemiplejía flácida y otros síndromes paralíticos; habiendo sostenido haberse sometido a una intervención quirúrgica; se debe tener en cuenta que ello no desvirtúa los hechos narrados por los testigos y el propio agraviado, más aun, si es él mismo quien ha sostenido en su declaración detallada en el fundamento N° 10, haber cogido al niño por el hombro.

15. Por otra parte en cuanto a la afectación psicológica del menor, es de mencionar que conforme a los protocolos psicológicos ya detallados, se encuentra acreditado que los hechos que motivan estos autos, han ocasionado que el menor presente Indicadores psicológicos de afectación emocional.

16. Siendo esto así, se concluye que el profesor demandado ha vulnerado gravemente el derecho a la integridad y dignidad del alumno, ocasionándole un daño que amerita ser indemnizado con carácter compensatorio, y que a criterio de este Colegiado la suma fijada por tal concepto en la sentencia, resulta un monto

**Ernesto Wilfredo Castillo Díaz**  
**SECRETARIO DE SALA**  
Primera Sala Especializada en lo Civil  
Corte Superior de Justicia de Piura





PODER JUDICIAL DE LA UNIÓN

**CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DE PIURA  
PRIMERA SALA CIVIL**

3440  
J. Carlos Corrales  
Corrales

prudencial, así como la multa impuesta al demandado a favor del Estado, extremos estos sobre los cuales no se ha expresado agravio alguno en el recurso de apelación; por lo que corresponde confirmarse la recurrida

17. En cuanto a los agravios que sustentan el recurso de apelación, cabe mencionar que no enervan los fundamentos de la recurrida; debiendo precisarse que si bien es verdad en el certificado médico practicado no se menciona que haya existido algún maltrato físico en el menor; es de mencionar que la investigación del presente proceso es sobre agresiones físicas sin lesión, consistentes en agresiones físicas que no dejan huella en la víctima.

**III. DECISION:**

Por tales fundamentos, **CONFIRMAMOS** la sentencia contenida en la resolución número diecinueve, de fecha veintiuno de mayo del dos mil quince, obrante de folios doscientos cincuenta y siete a doscientos sesenta y dos, que declara fundada la demanda de contravención a los derechos e intereses individuales del niño, con lo demás que contiene, y devuélvase al juzgado de su procedencia; en los seguidos por Representante del Ministerio Público en agravio del menor Álvaro Valentino Morales Mauricio (8), contra Annes Felipe Morán Morán, sobre Contravención a los derechos del niño y al adolescente. Juez Superior Ponente Sr. Lip Licham.

S.S.

GONZALES ZULOETA

CORANTE MORALES

LIP LICHAM

Ernesto Wilfredo Castillo Díaz  
SECRETARIO DE SALA  
Primera Sala Especializada en lo Civil  
Corte Superior de Justicia de Piura